



169
F
13

~~16~~
~~18~~
~~13~~

BIBL. NAZ.
Vitt. Emanuele III
169
F
13
NAPOLI

Q

6.2.

155
R

JOSEPHI
VALLETTÆ

N E A P. J. C.

CAUSARUMQUE PATRONI
DISCEPTATIONES FORENSES.



J. PARISI.

1792

ALL

NEW

AND

OLD



1792

I N D E X

Adversus institutam in P. Æmilium Guaschi accusationem exceptio. pag. 1.

Jus pro Josepho Frassone, ceterisque fratribus patrue libus adversus fratrum amitinorum impugnationes. 72.

Juris Responsum pro creditoribus Illustris Ducis Acheruntia super recusatione Reg. Conf. D. Stephani Padilla ab eisdem proposita. 111.

Per l' Illustrre Duca Strozzi contro il Duca D. Francesco Moles nella causa del legato fatto da D. Diego Chyros Mayorga al detto Signor Duca Moles. 1.

Difesa per Santolo Spina accusato di furto di carlini novantacinque nella Regia Zecca alla Regia Camera della Sommaria. 55.

Ragioni dell' Autore per l' onorario dovutogli dagli Illustri Signori Duca, e Marchese Strozzi nelle cause da lui patrocinate. 98.





ADVERSUS INSTITUTAM
IN P. ÆMILIUM GVASCHI
ACCUSATIONEM,
EXCEPTIO

opposita coram

EXCELL. REGNI HUIUS PROREGE
DD. REGIAM CANCELLARIAM
REGG. AMPLISSIMIS,

Nec non &

Illustriss. Dom.

REG. DANESIO CASATI

Regni ejusdem generali Visitatore, Dom. Reg.

& S. R. C. Præsidi D. Felice Ulloa, &

Dom. Reg. & Regiæ Camerae pro

M. C. D. Antonio de Cajeta.

In hoc quidem genere causarum, ubi aliquid ereptum, aut ablatum à quopiam dicatur, nonnè aut in tabulis, aut in testibus omnis expectatio judicum est? *Cicero in oratione frumentaria* 111. *in Verrem.*



Emerè, atque supervacuè scripturus viderer de re, quam feliciter scriptione suà, tum eloquentissimà oratione, explicuit nostri temporis phoenix Franciscus de Andreys (quo factum, ut causa hæc alio nunc non indigeat Patrono, quàm ipsomet præclarissimo Viro, ad hæc, & magna omnia factò à Natura, Deique munere amplissimæ nostræ Civitati dato); nisi notato (ut obtenditur) de malè gestà re frumentarià Petro Æmilio Guaschi, notati quoque censerentur Pistores; eoque accusato, accusatum iri horum plurimos posse, suspicio esset. Quamobrem cùm non tam ejusdem Petri Æmilii causam susceperim, quàm eorum Patronus sim, qui in Urbe hæc pistoriàm exercent (non aded quidem vilem, & abjectam, ut plurimi falsò opinantur; cùm, & à Trajano in Collegium (a) fuerit redacta, & ab Jo-ve ipso mortales ejus usum edocti, unde Pistoris nomen sortitus fuit) (b) fas erit mihi spicilegium hoc ad amplissimam adjicere messem; ne hoc in campo, ubi tam benè doctissimus Collega, ac præceptor meus suam desudavit operam, deses ipse, & ociosus agam. Licebit igitur, ut aliqua ex parte meo satisfaciam muneri, pauca afferre, quæ tametsi non necessaria, ideoq; intacta adhuc; amplissimis tamen consultationibus, jam editis, apparatus saltem queant esse, & ornameto.

(a)

*Aurelius Vissler.
Vincentius Contar-
renus de rei fru-
mentariæ Roma-
norum Largitione.*

(b)

*Natalis Comes in
Mithologia. La-
tiantius lib. 1. cap.
20.*

Tur-

Turpissimus quidem fuit mos ille, quo delatoribus olim præmia constituta ad accusandum fuere. Præmia verò hæc partim legibus ipsis, ex quibus crimen intendebatur; partim æstimatione, arbitriòque ejus, qui de maleficio cognovisset, erant definita. Qui autem crimina deferrebant publica, quoniam quartam partem (de qua eis dabatur actio, & persecutio in proscriptorum bona, quos detulerant) accipiebant, Quadruplatores idèd dicebantur ^(a). Lege itaque repetundarum quarta bonorum Rei accusatoribus quærebat: quare apud Tacitum, *accusantibus Eprio, & Cossutiano quinquagies H-S. singulis, Ostorio duodecies* legimus decreta. ^(b)

^(a) Suetonius in vita Neronis cap. 10. *Alex. ab Alex. lib. 4. genial. dier. cap. 22.*

^(b) Tacitus lib. 9. *Annal.*

Hoc verò infando, sædissimòque quæstu, cum multi turpiter, sceleratèque vitam sustinerent, temporumque licentià passim ad calumnias abuterentur, jure exclamabat Seneca: ^(c) *Nostri sæculi exempla non præteribo. Sub Tiberio Casare fuit accusandi frequens, & penè publica rabies, quæ omni civili bello gravius Togatam Civitatem confecit. Excipiebatur ebriorum sermo, simplicitas jocantium: nihil erat tutum; omnis saviendi placebat occasio, nec jam reorum expectabatur eventus, cum esset unus.*

^(c) Seneca lib. 3. *de benef.*

Quintilianus ^(d) item verum quia, ut accusatoriam vitam vivere, & ad deferendos reos præmio duci, proximum latrocinio est; ita pestem intestinam propulsare, cum propugnatoribus Patriæ comparandum. Quin Trajani Panegyristes Plinius ^(e) *Vidimus (inquit) Delatorum judicium,*

^(d) Quintilian. *Institut. Orat. lib. 12. cap. 8.*

^(e) Plinius secundus in Trajani Panegyrico.

*quasi graffatorum, quasi latronum. Non solitudinem illi noviter, sed templum, sed forum infederant: nulla jam testamenta secuta, nullus status certus; non orbitas, non liberi proderant. Ut proinde non privatis hominibus tantum, sed & Principibus ipsis essent infensi. Unde Antoninum Pium odio immani aded delatores habuisse refert Capitolinus (a), ut nisi probarent objecta crimina, capite eos multaverit: si verò probarent, oblato præmio infames dimiserit. Quin & Tiberius ipse, qui multum antea illis faverat, omnes, qui inter delatores præcipui erant, unâ die occidi jussit. Titus omnes Urbe expulit (b). Aurelianus quandoque quadruplatores, & delatores ingenti severitate persecutus, etiamnum tabulas publicas, ad privatorum securitatem, exuri in Foro Trajani semel jussit, authore Flavio Vopisco (c) Trajanus Cæsar omnes in navibus, maris, & scopulorum misericordiæ commissos, sine remis, & velis, naufragio exposuit. Et Domitianum, improbissimum licet, delatoribus nullam fidem adhibuisse, immo pœnis coercuisse, tradidit Svetonius (d), qui nobis dicendi ansam præbuit: *Princeps qui Delatores non punit, irritat*: Nam, ut Tacitus ait (e), *Delatorum hominum genus, publico exitio repertum, & pœnis quidem numquam satis coercitum: quia scilicet* (subdit Reinhardus) *plerumque eo sunt ingenio præditi, ut tanquam malitiosi homines gratiam Principum, per lucrum suum, aucupentur ex calumniis, & delationibus innocentium hominum;**

nec

(a)
Capitolinus in
Antonino Pio.

(b)
Dio Cassius lib.
58. Xistulinus ex
Dione in Tito.

(c)
Flavius Vopiscus
in Aurelia.

(d)
Svetonius in Do-
mitiani vita.

(e)
Tacit. lib. 4. annal.
Reinhard. J. König.
Theat. Polit. par.
11. cap. 25. Cerialis
in lib. de
Constit. cap. 2.

nec enim ad hunc usque diem compertum est, ul-
 lum delatorem fuisse fidelem. Quapropter sapien-
 tissimus Imperator Constantinus ^(a) indulgit om-
 nibus licentiam, qui se læsos existimaverant, con-
 tra delatores severitatem Judicum implorare,
 ferro districtam. Et Theodoricus Rex statuit ^(b)
 cum, qui, quasi sub specie utilitatis publicæ, ut
 sic necessariò faciat, delator existit; tamen si ea,
 quæ ad aures detulerit, inter acta constitutus,
 non potuerit adprobare., flammis debere absu-
 mi. Noster verò Imperator Fridericus ^(c) à Mar-
 tiano J. C. ^(d) non dissentiens, idem constituit.
 Crem, Bulgarorum legislator, horum artes veri-
 tus, lege cavet: quòd si quis aliquem accusaverit,
 non audiatur priùs, quàm vindictus, vel quæstio-
 ni adhibitus, examinatus fuerit, teste Suida ^(e).
 Ad quæ fortè respiciens Carolus Scribanus ^(f)
 scripsit: In omni saltem delatione meminerit dex-
 teram semper aurem reo dare, delatori sini-
 stram, potiore nimirum, dignioremque illi par-
 tem. Non potest hic peccare moderatione, potest
 credulitate: cogitet plurima occurrere, quæ accu-
 satores impellant; error, suspicio, zelus, amu-
 latio, odium, timor, præmium, facilitas in cre-
 dendo. Suspendat deinde sententiam in omni de-
 latione, tacitusque secum singula delatoris di-
 spiciat; delictum, personam deferentis, ac delati,
 utriusque vitam, & mores, narrationis modum;
 circumstantias locorum, temporum, personarum
 audiat: deinde, cum placidissimo vultu, & ore,
 observet in eo singula, non minùs quàm in accu-
 satore;

^(a)
 Imp. Const. in l.
 omnes, C. de De-
 latorib.

^(b)
 Theodoricus Rex
 in edictis cap. 35.

^(c)
 Constit. lib. 1. citat.
 l. cap. 4.

^(d)
 Martianus in l.
 non tamen D. de
 jure Fisci.

^(e)
 Suidas in verbis
 Bulgari.

^(f)
 Carolus Scriba-
 nus in Instit. Po-
 lit. Christi. lib. 1.
 cap. 17.

*satore; nec quicquam fiatuat, nisi in re comper-
tissima: plus semper reo, & clementiæ tribuat,
quàm accusatori, & severitati. Nam si satis es-
set accusasse, Princeps reus staret, & optimus
quisque, in quem ferè semper improbitas insur-
git.*

Sed ne longiùs abeam, ad rem devenio. De-
latus est à nebulone quopiam P. Æmil. quod
malè se gesserit in administratione rei frumen-
tariæ, cujus curandæ munere per plures annos
functus est. Quod objectum crimen in causa
nunc est, ut disquiratur, an id Regii diplo-
matis executionem impedire jure queat, quo Ju-
dex M. C. V. delectus fuit P. Æmilius: An con-
tra nil obicis ponendum, quod minùs Magistra-
tum capeßat. Ego sanè priusquàm rem ag-
grediar, necessarium omninò duco, delatorem
iniquissimum adumbrare, ut videant omnes,
cujusnam farinæ homuncio nobis negotium fa-
cessat. Quamquàm quis iste, ejusque conditio,
indoles, status, mores, natura, mens, nemo è
nostris sit, qui nesciat. Homo est, inquam,
planè inquinatissimæ vitæ, genio cupidissimus,
forte pauperrimus, pistoribus infensissimus, P.
Æmilio inimicissimus. Aliquot annos artem exer-
cuit pistoriam; deindè vitam diù traduxit iner-
tem. Itaque factum, ut re familiari absumptâ,
multoque are alieno conflato, profugus, asy-
lis tutus, Patriâ exul demum evaderet; ut de
eo liberè dici posset Homericum illud. (a)

(a)
Homerus. Iliad.
lib. 9. vers. 63.

Ἀφίστατο, ἀδέμωτος, ἀνέσιος ἐστὶν ἐκείνος

Jure, Tribuque, domoque carens.

Tentavit multa, multaque expertus, petiit tandem à P. Æmilio T. P. ut denuo inter pistores censeretur. Cùmque pistores cuncti, omni studio, atque operà, homini adversarentur, non sine ludibrio, spe voti potiundi dejectus est. Hinc irarum causæ, querimoniæ, probra, minæ, denique delationes.

Omnium scelestissimus homo hic secretò monet P. Æmilium, nisi inter Pistores, ejus operà admitteretur; habere se multa, quæ adversus eum, haud levia, deferret, ob malè gestam horreorum publicorum curam. Ad hæc P. Æmilii nil omnino turbari, moveri, ne dicam terri: contra, constantissimè respondere: Faceret, quidquid vellet; vitam, fidemque sibi tutam, atque inculpatam esse; (a)

Nil conscire sibi, nullâ pallefcere culpâ.

Pergit tamen homo nequissimus, & refragante licèt scelerati mendacii conscientia, ubi exclusum se omninò sensit; paucis interjectis diebus, commentorum, quæ in P. Æmilium conceperat, delator fit. Pactum init, ut triens ejus, quod, detectis fraudibus, in Civitatis commodum cederet, sibi adjudicaretur; ut scripturæ omnes, librique rationum sibi tradantur: demum ut de omnibus ipse coram adesset collator, cognitor, censor, & Judex: postremò, ut his pactio- nibus subscriberetur ab Electis ejusdem *fidelis- simæ* Civitatis; & Regià quoque firmarentur au-
tho-

(a)
Horatius.

thoritate. Illud quidem magni momenti est, quod cum Petrus Æmilius, uti *Pop. Trib.* inter Se-viros *Electos* federet, pacatissimo quidem animo, & ipse subscripsit scripturis hujusmodi; nullius scilicet flagitii sibi conscius putabat, nec faciles præbendas aures, nec fidem homini habendam ullam fore. Non enim eum latebat illud Demosthenis. *Qui alios accusare audebit, eum oportet integrâ famâ esse, ne reus elabatur, cum nihil autoritate, ad accusationem actor adfert.*

(a)
Demosthen. in ora-
tion. adv. Aristog.

Τὸν κατηγοροῦντα ὅτι ἄλλων (inquit ille) (a)
αὐτὸν ἀνέλεγον ὑπάρχειν δεῖ ἵνα μὴ διὰ τῶν τούτων ποιεῖται
σφοδρῶσαι ἐκείνους. Cicero verò: (b) *Omnes, qui al-*

(b)
Cicero S. action.
in Verrem.

terum, nullis impulsu injuriis, nullâ privatim læsi injuriâ, nullo præmio adducti, in judicium Rei-publicæ causâ vocant; providere debent, non solum quid oneris in presentia tollant, sed etiam quantum in omnem vitam negotii suscipere conentur. Legem enim sibi inducunt innocentia, virtutumque omnium, qui ab altero vitæ rationem repossunt.

(c)
Martialis.

His promissis satisfactorius, talibus instructus armis, & in magnam erectus spem trientis habendi. (c)

(O quantum cogit egestas!)

desert tandem triobolaris homo, omniumque perditissimus, sua commenta, suas nugas, suas fabellas veriùs, quàm P. Æmilii crimen; quod nullum admisisse ex dicendis patebit. Dixit ab horreis frumentariis, ex fraudibus, & multis quidem ibi commissis, argenti, atque auri ingentem

vim

vim P. Æmilium corrasisse . Adjecit trium millium ducatorum detrimento Civitati eundem fuisse , eò quòd Officiales minimè gnaros fecisset , frumenti quosdam modios pistoribus , tribus retrò annis , fuisse tradita , quò ab iisdem ratio exigeretur . Atque exinde ipsum actione dolis , quòd tabulas non servaverit instructorias , & ad id , quod interest , teneri .

Sed quàm lutea , ne dicam frivola , sit hæc objectio , constabit statim ac consliterit , precium ejusmodi frumenti penès pistores , non penès P. Æmilium fuisse ; illudque expedite ab iisdem , nullà interposità morà , Civitati solutum ; absque ullà doli suspitione : nam nec si voluisset dolum admittere , poterat Æmilius , qui ipsomet anno , nec adhuc completo , quo fuerunt tradita frumenta pistoribus , abstinuit se munere ; superstitite quidem J. A. Perrone collega , atque ut dicimus *Credenzerio* ; cujus id erat onus , rationes cum pistoribus conficere , perficere , atque ad exitum perducere . En Papiniani responsum :

(a) *Quid ergo si alter præsens per contumaciam, sive ignaviam , vel agram valetudinem Reipubl. negotia non gesserit , & omnia collega solus administraverit ; nec tamen tota res ab eo servari possit : talis ordo dabitur , ut in primis qui Reipubl. negotia gessit , & qui pro eo caverunt , in solidum conveniantur : mox peractis omnibus , periculum adgnoscat , qui non idoneum nominavit : postremo alter ex magistratibus , qui Reipubl. negotiis non se immiscuit . Et de administratoribus*

(a) Papin. in l. quid ergo D. ad municipalem.

bus bonorum publicorum, ita sanxit Imperator Antoninus (a) *Et si duobus simul cura pecuniæ Civitatis, non tamen separatim portionibus, mandetur; singuli, non pro virili portione, sed in solidum Reipubl. obligantur. Cum autem de indemnitate Civitatis ejus queritur, prius ejus bona, qui administra't, ac mox, si satisfieri non poterit, collegæ conveniantur: vos tamen qui hæredes unus ex curatoribus extitistis, damno, si quid post mortem ejus dolo, vel culpâ Collegarum accessit, onerari non est rationis. Sicut etiam tutor non gerens, tenetur pro malè gestis à contutore in subsidium; non autem principaliter, ut dicitur, & in solidum potest conveniri.* (b) *Quam sententiam servatam fuisse in Curia Parlamenti Burdegalensis, testatur Nicolaus Boërius (c). Cæterum quoddam neque J. A. Perrone se malè gesserit in re hac, aut quicquam dolo malo fecerit, satis liquet ex testificationibus DD. Josephi Pandolfi, & D. Antonii Muscettulæ, qui tunc temporis fuere ejusdem Civitatis Electi, & de rebus in officio gestis professi sunt: quorum fidem, & integritatem nemo est qui nesciat, de quibus dubitet nemo. Absque maximâ igitur impudentiâ dici nequit, negotium id fuisse clam, & dolosè gestum, quod manifestè aded sibi, cæterisque Electis (c) innotuisse præfati DD. bonâ fide testantur.*

Assumat deindè accusator, P. Æmilium multâ pecuniâ, nec minùs quàm quatuordecim millibus ducatorum, debere multari; ed quoddam non serva-

ve-

(a) *Imperator Anton. in l. 1. C. quo quis ordine conveniatur lib. 11.*

(b) *l. 2. C. si tutor non gessit.*

(c) *Boër. decis. 60. n. 1. Ronchegallus in l. can. c. n. CCLIX. D. de duobus reis.*

(c) *l. quero § ultimo, D. de edil. edil.*

verit DD. Electorum mandata, in tradendo nempe frumenta pistoribus, sive ut vulgò dicunt: *Di cariche, ripartimenti, e rislorni*: spondetque id se probaturum testimonio Magistri Rationum nostræ Civitatis, si ita è Republica fore existimabitur. O ingeniosum, atque lepidulum sycophantam, qui in P. Æmilium ejusmodi notam inurat! Rogo te mi homo, nonnè quotannis Æmilius dati, & accepti tabulas, sive computa in Tribunali *Revisonis*, summà cum fide, præsentavit? in eo inquam Tribunali, in quo plurimi, & quidem integerrimi censores, ex populari, & nobilium curiis sedent? nonnè easdem tabulas, diù ad incudem revocatas, more majorum, ad computa sequentis anni prudentissimi viri retulerunt? Vestra res agitur P. C.: è delatore *Revisorem* agere non erubescit pistor nequissimus: vereor ne mox in Judicis, quod vestrum munus est, partes sese ingerat. Dixit, fraudes se detecturum, si quæ forent; nunc eò impudentiæ, atque audaciæ pervenit, ut & rationem exposcat computorum. O magnam vestram patientiam! Nam quò ad hoc quidem caput, opus erit sententiâ Prætoris, quæ & transferit in rem judicatam. P. Æmilius jamdudum tradidit suæ administrationis computa. Si quid dicendum adversus eum, vel errore calculi allegato, vel quòd falsò quid fuerit appositum; conveniri posse eum certi juris est: sed legitimè, & honestè quidem procedendum. Nam ubi rationum dispenctio postulatur, non est ea concedenda,

nisi causæ cognitio præcedat ; atque testes tantæ sint fidei, ut de eis dubitari ullo modo possit, Sunt vulgata hæc, & vulgaria jura, relata *ab Alexand., Mascardo, & aliis* ^(a). At argutus delator noster ordine præpostero rem agit. Antequam doceat de calculi errore, calculum, non sine errore, contra Petrum Æmilium addit sententiæ. Sed quid ultra in his immoramur, cum certa lex in tabulis Instructionum sit constituta ? scilicet, ad simplex damnum, si quando adsit, administratorem teneri. Proinde actione criminali minimè esse conveniendum satis liquet.

Dixit tertio, à P. Æmilio reddendos esse ducatos decem, & novem mille, si Diis placet, subreptos : atque id quidem se comperisse ait, ex quodam ejusdem Æmilii chirographo, ubi descriptæ sunt tantum numerorum obscuræ notæ.

Ego verò non video, quid inpostor dementissimus speret ex eo calculo se impetraturum. Equidem P. Æmilius non tenebitur quicquam reddere, nisi prius constiterit de omnibus acceptis & datis : cum ratio sit, quædam dati, & accepti commemoratio ; & J. Cui jam pridem dixerint, ante *liquidatas* hinc inde rationes, executionem locum non habere, inter quos *Escobar J. Ctus Hispanus* ^(b) Nam quemadmodum incivile est, Judicem, nisi totâ lege perspectâ, jus dicere ; ita incivile esset, administratorem vexare, nisi totâ ratione explorata ; hoc est datis, & acceptis exami-

(a)
*Alex. conf. 91. in
fin. vol. 3. Mascar-
dus conclus. 253.
num. 22.*

(b)
*l. si quis ex argen-
tariis § rationem,
D. de edendo l. 1.
§. præterea, D. de
contraria, & uti-
li aul. inel. Escobar.
de Rat. cap. 21.
l. incivile 23.
de Legibus.*

minatis. Finis namque rationis à proëmio quandoque discrepare potest; ut in depositario putat etiam *Vincentius Caroccius* ^(a), ex dictorio illo: *exitus acta probat*; & prolixè *Quesada* in suis *Controversiis*. Audiamus Paulum, *Secvola* nosler ait, putare se, quod *Sabinus* scribit, à capite rationem reddendam debere sic intelligi, ut appareat quid reliquum fuerit tunc &c. Quæ cum ita sint, nullam esse ex chirographo illo probationem desumendam apertè constat. Nec enim credendum est, Petrum ipsum *Æmiliu*m, propriâ suâ manu scripsisse computum, quod præfertur, ducatorum 19000.; quia verisimile non est, velle quem sponte, ac suo scripto, admissum delictum patefacere. Hinc quod verisimile non est, habetur pro falso, & impossibili: verisimilitudo enim dicitur cognata naturæ, immo pro lege, & veritate habetur, ex *Grammatico*, *Riminaldo*, *Bald. Oldrado*, & aliis. ^(b)

(a)
Caroccius in tit. de deposito, forma §. n. 5.
Quesada Controv. cap. 47. n. 11. cum seq. Paulus in l. et qui n. ura 20. D. de negotiis gestis.

(b)
Grammat. dec. 28. Riminald. consil. 207. nu. 34. lib. 2. Bald. cons. 18. lib. 3. Oldradus cons.

Dixit postremò, à P. *Æmilio* solvendum esse pretium modiorum centum viginti millium frumenti, quos compertum est defecisse in tota ratione frumentorum, per ipsam administratorum, spatio annorum undecim; nulla habitâ ratione ejus, quod, suapte naturâ, in pejus abire solet; vulgo *dello sfrido*.

Ad objectionem hanc eluendam, ne videar actum agere, sat erit Lectorem remittere ad ea, quæ latè exaravit in causâ Michaelis Angeli Ardizzone (custodis olim frumentorum Civi-

(a)
Constantin. Casar-
us peregrin. que-
stion. 216.

Civitatis hujus) *Constantinus Casarus* (a) in suo libro *Quæstionum peregrinarum*: illud tamen hic adnotare non gravabor, quod ad rem mirum in modum conducit, verba nempe testificationis, quam in dicta causâ fecere *Consules* artis pistoriæ; ut præ omnium oculis sit (quod de jure nec videtur controversum) triticum naturaliter decrescere, marcescere, consumi, & deficere; prout etiam probavere *Giovagnone* in suis *Consiliis* (b) cujus hæc sunt verba: *Insuper per rerum naturam impossibile est, ut frumentum, in horreis reconditum, augmentum in mensura faciat; quinimo soleat ferè semper diminutionem recipere ex variis causis, & ob id Custodibus horreorum soleat certum quid diminui in*

(b)
Giovagnon. cons.
43. num. 57.

(c)
De Fruct. Andreol.
par. 4. contr. 311.
Vincentius Contare-
renus sup. lauda-
tus.

rationem centenarii; Andreol. (c) in suis con-
troversis, atque latissimè Vincentius Contare-
nus de frumentaria Romanorum largitione. Ver-
ba autem testificationis Consulum artis pistoriæ
ea sunt: Quale naturahmente leva, perche spol-
verizzata la polvere, le arene, scaglie, mundi-
glie, & altre materie, che vi si trovano, cu-
gionano mancamento, non solo in misura, ma
anche in peso; poichè, esempi gratiâ, un tumolo,
che contiene 24. misure, levandosene una, più o
meno misura delle pietre, polvere, arena, pa-
glie, & altre materie, che vi si trovano, resta
il tumolo scemo di detta misura, & successivè
scemo del peso; il che è cosa palpabile, e con
l'esperienza si tocca con mani, e si vede con gli
occhi.

Res ipsa per se loquitur. Adde quòd talium hominum fidei standum esse, habemus ex rescripto Imperatorum Valentiniani, & Valentis, ibi:

(a) *At istud autem negotium nobilis, prudens, fidelis, optimè sibi conscius, pro integritate mensis, apponatur custos, ac mensor.* Quod etiam advertit ex Bovadilla (b) idem Andreol. subdens: *Quia posita etiam dubietate, an frumentum excreverit, nec ne; tamen est judicandum ad favorem Praefectorum, quia scrupulosa rationis redditio non est exigenda ab administratoribus publicis, ex Bertazoli Consiliis (c).* Idèd legitur apud Cornelium (d) nepotem in Metello. De quo *nec in tabulis, aut rationibus, sed in ejus vita argumenta sincerè administrata provinciae legenda sibi, iudices credidere: indignum rati, integritatem tanti viri, exiguâ cerâ, & paucis literis comprobari (e).*

Ex hætenus dictis quanquam nullius esse ponderis delatoris commenta in comperto sit; adeòque nullam indè oriri possè actionem in P. Æmilium criminalem, ne dum illam, quâ peculatus postulatur: ne tamen perfunctoriè hæc tractasse videar, fas erit, dabiturque hæc mihi venia, si paulò altius peculatus, quod obijcitur, crimen excutiam. In Peculatus sanè crimen incidunt ii, qui publicas subtrahunt pecunias; atque adversus eos agi publico iudicio fas est, (d) Cicero in Antonium: *Cum pecuniam publicam avertit, num fraude potuit carere peculatus? & alibi, (e) si quis peculatus accusetur, quòd va-*

(a) l. 1. C. de conditis in publicis Horreis lib. 10.

(b) Bovadilla Polit. lib. 3. cap. 3. num. 44.

(c) Bertazoli cons. crim. 91.

(d) Cornel. Nepos de Viris Ill.

(e) Petrus Ærodius rerum judicatar. lib. 4. de Accusat. cap. 15.

(d) l. 1. D. ad Ierem Juliam peculatus.

(e) Cic. ad Herenn. lib. 1.

fa

sa argentea publica de loco privato dicatur sub-
lisse; posset dicere, cum definitione sit usus, quid
sit furtum, quid sit peculatus: secum furti
agi, non peculatus oportere. Ut igitur Petrus
Æmilius peculatus jure postuletur, de subtra-
cta pecuniâ publicâ, vel tritico prius con-
stet necesse est. At ego P. C. constanter affir-
mo primùm nunquam id delatorem perditissim-
um probaturum: deindè, si quidem probari
contingat, haud idèd peculatus judicio agi oport-
tere: postremò, quovis tandem judicii genere
P. Æmilius in discrimen capitis, & famæ veniat,
à Magistratu capeffendo nullo jure arceri posse.
Paucis id expedire possem, nisi à consultissimis
quibusdam viris nuper mentio injecta esset de
percelebri illa antinomia, inter Papiniani, (a) &
Marciani responsa, quæ jamdudum interpretum
ingenia mirum in modum torsit: quamquam, ut-
cumque res cadat, nihil ad hanc causam faciant.
Papinianus ait lib. i. Respons. ob pecuniam Civi-
tati subtraham, actione furti, non crimine pe-
culatus tenetur: Marcianus verò: Sed & si de re
Civitatis aliquid surripiatur (malè Pand. Flor.
habent surripiat) constitutionibus Principum
Divorum Trajani, & Adriani cavetur, pecu-
latus crimen committi. Accursiani, pro more,
mera ægrotantium somnia (ut Alciatus ait) sibi
fingunt; tametsi eorum quidam rectè inter
pecuniam publicam, quæ est Civitatis Romanæ,
distinguant, & municipiorum, aut Coloniarum
in Provinciis. Ajunt enim harum bona abusive
dici

(a)
 Papin. in l. ob pe-
 cuniam 81. D. de
 furtis? Marcian.
 in l. 4. D. de furtis.

dici publica ^(a) quia ceteræ Civitates, præter Romanam, privatorum loco sunt, & censentur. ^(a) *l. bona §. de verb. sign.*

^(b) uti Antoninus Imp. & Plinius scripsere; ideoque minùs rectè in *instit. de rer. divisione*, & ^(b) *l. cum qui vel ligal. ib. §. An Resp. C. de jure Reip. Pim. lib. 10. ep. 110.*

alibi Civitatum bona publica appellari. ^(c) Ea propter *τραπεζικόν* substulisse putant dicendo, Papinianum de re privatarum Civitatum, Marcianum de Romana verba fecisse. Verùm & hanc differentiam Papinianus probè noverat: cur ergo, nulla ejus habità ratione, furti crimen, secùs peculatus, admitti respondit? Illud etiam fatuitatem sapit, quod ex nostratibus quidam ingere conatur ^(d) negationem nempe in Marciani verbis, ita: *Constitutionibus Principum Divorum Trajani, & Adriani cavetur, peculatus crimen non committi*; nullà etenim solidà ratione id niritur, ut cuiquam, peculatus naturam penitiùs intuenti, patet. Græci interpretes vacillant, primò distinguentes inter extraneum, ignorantem, pecuniam esse Civitatis; & custodem, cui pecunia commissa est: deinde inter pecuniam, Civitatis, & Fisci: utrumque à mente, & sententia *Papiniani, & Marciani* alienissimum.

Alciatus ^(e) ex antiqui libri scripturà in *Papiniano* negationem vertit in affirmationem, ita: *ob pecuniam Civitati subtraham actione furti, nec non crimine peculatus tenetur (ne contraria Papinianus, atque Martianus dixi, se videantur.*

Quæ tamen correctio meritò suspecta mihi videtur; duplicem enim actionem in ejusmodi judicio locum habere nullibi legimus. *Antonius*

(a)
Ant. August. emen-
dat. lib. 1. cap. 3.

Augustinus, in suis emendat. (a) libris, Florenti-
nam sequitur lectionem; & negationem in Pa-
piniანი responso, relinquit, hoc modo: Ob pe-
cuniam Civitati subtraham, actione furti,
non in crimine peculatus &c. quam non con-
trariam, sed diversam à *Marciani responso* ip-
semet Augustinus existimat. Eum Jacob. Ræ-
vardus (b) sequi videtur, & pugnam compo-
suisse sperat dicens: aliud esse subtrahere Civi-
tati pecuniam, aliud de re Civitatis quidpiam
furripere. Verùm quid inter subtractionem, &
surreptionem, quod ad juris effectum, interlit,
non adhuc comperi; præsertim cùm in utròque
responso *ἀλλοις*, sive, ut ajunt, simpliciter aga-
tur de pecunia, & re Civitatis.

(b)
Jac. Rævardus va-
riorum lib. 2. c. 19.

(c)
Gujacius ad 1. lib.
Respons. Papin.
Duaren. Disputat.
anniv. lib. 2. c. 26.
Gothof. ad l. 1. C.
Th. de crimine pe-
cul.

Qui eruditiores audiunt putant (c) omnino
distinguendum esse inter legem Juliam, & Con-
stitutiones. Lege etenim Julià crimen peculatus
tantùm in Urbe admittebatur, secùs in Provin-
ciis, quod Papinianus innuere videtur: Consti-
tutionibus verò Trajani, & Adriani ad cæteras
Civitates illud jus porrectum; eo consilio, ut
publicum ejusmodi judicium, in Rectores Pro-
vinciarum etiam intenderetur; gravius sc. & quod
à compilandis earum universitatum pecuniis ma-
gis deterreret: hancq; ob causam in *Cod. Theod.*
l. 1. de crim. pecul. ajunt legi *Judices, qui peculatu*
PROVINCIAS quassavissent. Pace doctissimorū
virovum dixerim, dum nimis sibi placent, haud
vident in quem scopulum impingunt. Latere qui-
dem eos minimè fas erat, Papinianum longè post
Traja-

Trajani, atque Adriani tempora, sub Alexandro videlicet Severo floruisse : quî itaque fieri poterat, ut constitutiones Divorum Principum haud nosset ? Hac ratione motus Clariss. Grotius (a) retinendam esse ait Alciati correctionem; *nec non crimine peculatus*, neque ultra de re ambigendum ; quod à vero etiam alienum esse superius satis demonstravi. Reliquum est igitur, ut in tanta authorum caligine meum sensum adaperiam, mox ubi peculatus judicio minimè teneri P. Æmilium probaverim.

(a)
Grotius in scrib.
ad jus Justin. ad
l. bona de V. S.

Dixi : siquidem probari contingat (id verò nunquam) P. Æmilium pecuniam Civitatis in privatum usum convertisse ; haud idèd peculatus judicio adversus eum agi oportere : quia (utar verbis Pauli lib. singul. de judiciis publ.)

(b) *Labeo lib. xxxviii. posteriorum, peculatum definivit, pecuniæ publicæ, aut sacræ furtum, non ab eo factum, Cujus PERICULO FUIT ; Et idèd adituum in ijs, quæ ei tradita sunt, peculatum non admittere, sive, ut inferius qui pecuniam trajiciendum suscepit, vel quilibet alius, ad cujus periculum pecunia pertinet, peculatum non committit.* Manifestum est autem triticum, & pecuniam periculo P. Æmilii curatoris fuisse ; cùm quotannis dati, & accepti rationem reddiderit : quid est igitur quod peculatus, peculatus undique, & (quod magis mirum) in hoc amplissimo confesso vestro adversus P. Æmilium clament ? Jam non hic vulgaris error esse videbitur, sed vestrûm, qui jus, & Themidis sacra

(b)
l. sacrilegi 9. D.
ad leg. Jul. pecul.

penitiora colitis ; nisi è vestigio infaustam , & ineptam , in hac causa , *peculatus* vocem , submoveri , uti æquum est , velitis , jubeatis . Neque est cur opponat quispiam Arcad. Honorii , & Theodosii rescriptum , Arcad. A.II. & Rufino Coss. in Codicis Theodosiani titulo *de crimine pecul.* cujus verba supra meminimus , *judices qui peculatu Provincias quasvissent* ; nec non illud Codicis Justiniani *ead. tit.* Honorio X. & Theod. VI. A. A. Coss. ubi legitur *Judices , qui tempore administrationis publicas pecunias subtraxerunt , &c.* quasi apertè ex iis colligere liceat P. Æmilium peculatum admisisse , si *administrationis tempore* pecunias publicas in privatum usum convertit . Multum etenim interest inter *Curatorem* , & *Judicem* , *cujus periculo* nunquam pecunia publica esse solet . Hæc quidem Honorii , & Theod. temporibus , penès quæstores , vel Decuriones Civitatum erat : maximo igitur consilio , atque prudentiâ Impp. subducere Universitatum bona à Judicum manibus satagentes (qui dignitate officii satis munitos sese existimabant) ; nedum pecuniariâ mulctâ (uti pridem) sed & capitali supplicio afficiendos censuere , ubi quid in rem propriam vertissent , atque proinde in *peculatus* crimen incidissent .

Nunc facili negotio antinomia è medio tollenda venit . Egerat Papinianus , (uti par est) in suis respons. libris , de ijs , qui *peculatus* tenerentur : verosimile quoque videtur , & speciem proposuisse in qua ejusmodi crimen cessaret ;

ret; nempè quando is, cujus periculo res est, pecuniam Civitatis subtrahit; idè subdidit *ob pecuniam Civitati subtraham, actione furti non crimine peculatus tenetur*. Clarius rem intelligemus, si Papiniani mutilum responsum (quod de peculatu loquebatur, & à Triboniano in centonem illum *de furtis* fuit assutum) cum Pauli verbis jungamus, ita: *Labeo lib. xxxviii. posteriorum peculatum definit: pecuniæ publicæ, aut sacræ furtum, non ab eo factum cujus periculo, &c. item quilibet alius, ad cujus periculum pecunia pertinet, peculatum non committit* (idèdque administrator) *ob pecuniam Civitati subtraham, actione furti, non crimine peculatus tenetur*. Quæ mea interpretatio, ita demum vera videbitur, si innumeros juris nostri locos, ob oculos nobis ponamus, in quibus persapè universa sententia, haud quidem uno capite, & authore legitur; sed è diversis J.ctorum locis, sub eodem titulo, in minutula frustra dispositis, coagmentatur. Ita e. g. in tit. de legib. nisi ll. 4. 5. & 6. jungas, sententia plena non erit; item 10. & 11., 13. & 14.; & in tit. de furtis 3. 4. 5. & 6. Caij sc. Ulpiani, & Pauli verba. Res passim est obvia, & perspicua, & magnifico Viro Triboniano accepta ferenda; qui ut Prudentum volumina evolvisse videretur, eorum verba ita mutilavit, immutavit, fixit, refixit, atque oscitanter disposuit. Vetus quærela, sed nunquam satis inculcata.

Ut igitur in viam redeamus, minimè peculatus

latus judicio , uti probatum est , Æmilius vexandus esset , sed potius lege Juliâ de Residuis ; ut pote , qui reliquator esset pecuniæ publicæ , suo periculo administratæ ^(a) quod haud nihili est faciendum.

^(a)
*lib. 2. 4. §. 9. D.
ad leg. Jul. pecul.*

Jure quidem vetere digestorum multum intererat , utro quis judicio in jus vocaretur ; peculatus etenim pœna erat deportatio ^(b) insuper pœna quadrupli : qui verò de residuis erant damnati mitius puniebantur , nam amplius tertiam partem , quam debebant , tantummodò solvere cogebantur ; idest præter pecuniam , quam debebant , tertiam ejusdem partem pendere ^(c) Post constitutionem tamen superius relatam , Theodosii , & Honorii , res plena solliciti timoris esse cœpit ; quia peculatus judicium in maximum capitis periculum vocabat Judices , qui in Provinciis , administrationis tempore , publicas pecunias intervertebant , uti dictum est ; quamquam in cæteros solitâ deportationis pœnâ animadveretur . Nunc quoniam caput legis Juliæ de residuis à nullo Impp. correctum , aut immutatum habemus ; eadem pœna , quæ prius , in ejusmodi reos est infligenda ; nempe longè mitior quàm deportatio , quæ in privatorum peculatu locum nunc sibi vendicat . Claret itaque , quantum è re P. Æmilii sit , de residuis secum agi , non peculatus ; immo quantum jure reluctante ejusmodi accusatio adversus ipsum sit instituta , quod demonstrare oportebat.

^(b)
*lib. 3. §. penult.
ibid. Paulus lib. 5.
sentent.*

^(c)
l. 4. ibid.

Hæc quod ad crimen attinet : videamus nunc,
an

an Petrus Æmilius, ex instituta tantummodò accusatone, Reus peculatus dici queat. Ex purà putà accusatone Reum quem dici, haud credo affirmaturum quemquam, cui jus Romanorum non sordeat, & antiquitates eorum summis labiis saltem degustaverit. Equidem Populus Romanus palam, & pro rostris de criminibus inquirebat, & judicabat. Crimen Rabirii, si crimen fuit, quia Saturninum interfecisset, delatum est ad Populum, uti ad legitimum sceleris publici cognitorem, & Judicem. Sic ferè omnia judicia, stante Republ. coram Populo peracta sunt. In causis verò privatis Prætor jus dicebat, hocque modo judicia cernebantur. Primum ad Quæstorem nomen Rei deferbat ille, qui accusare paratus erat, & accusationem recipi postulabat; & quâ lege, Reum faceret, profitebatur: subscribebat deinde in crimen; id est, ut *Padianus* (a) interpretatur, subscribebat libello, se professum esse. Reo autem ad Prætorem tracto, ita instituebatur actio: *Scio te Clodium occidisse*: quodd si Reus contradicebat, lis æstimabatur, die dictâ; si negabat, à Magistratu dies inquirendorum criminum petebatur, & ita Reus dicebatur legibus interrogari. Porro Rei postulati, eâ lege, quâ iudicium constituebatur, interrogari dicebantur; ut ex *Sallustio*, ac *Vellejo* *1 a terculo* tradit *Brissonus* (b); atque post eam interrogationem, Reus in reatu constitutus dicebatur: ut enim inquit *Asconius*, (c) reum fieri nihil est aliud, quàm apud Prætorem legibus in-

(a)
Asconius Padianus ad mit. 1. Actionis Cic. in Verrem.

(b)
Sallustius in Catilinam Vellejo Paternus l. 2. Baro- nius. Brissinius de Formulâ lib. 5. pag. 525.

(c)
Asconius in eadem Actione in Ver-

ter-

terrogari. Recepto Rei nomine, Prætor plerumque jubebat, die decimâ utrumque, & accusatorem, & reum adesse; quò accusator probationes intereâ temporis conquireret. Ita Desiderius Heraldus observavit ad illa Papiniani verba, (a) *si Adulter postquam crimen inchoatum*

(a) *Potitonus in l. est, Provinciâ excessit, etiam absentem inter reos recipi posse explorari juris est.* Nota inter reos recipi, quod aliud longè est, quàm accusari. Accusatione crimen inchoabatur; sed accusatus, non dum erat receptus inter reos. Is

(b) *Desider. Heraldus rerum Judicarum. Auth. lib. 1. cap. 11.* *l. si Maritus 15. §. præsumptione D. ad l. Jul. de Adulterio. Papinianus in l. 13. §. 2. D. de publ. Judiciis.* (b) poterat se defendere, antequam reciperetur inter reos, atque tueri præscriptione; vel alia ratione accusatorem depellere poterat, & summovere; objectâ vel conditione ejus, vel aliâ causâ, propter quam non liceret accusare; quibus à Judice examinatis, vel recipiebatur, vel dimittebatur. (c) *Neque recep i sunt* (inquit Tacitus) *in Reos Carinas Celer senator, servo accusante, aut Julius Drusus eque-*

(c) *Cornel. Tacitus lib. 13. Annal.* *ster cui furor in Britannicum, crimini dabatur.* Præscriptiones igitur, accusatoribus objici solitæ, erant discutiendæ prius, quàm quis inter reos reciperetur; nam semel receptus minimè poterat præscriptionem objicere, ut ex Ulpiano discimus (d) Idemque Heraldus explicans illa Papiniani verba: *Ad crimen Judicii publici persequendum frustra procurator intervenit, multoque magis ad defendendum; sed excusationes absentium ex Senatus-Consulio Judicibus alle-*

(d) *l. perult. §. 2. D. Publ. Ind.* gan-

gantur, & sinistram rationem si habeant, sententia differtur, addit: Inter reos nondum refertur, nam cum quis delatus erat, accipiendus erat inter reos. Et inferius: *Receptio illa inter Reos erat præjudicium ingens; nam omnes præscriptiones eâ ratione cessabant, & crimen pendebat probatum erat, & plusquam præsumptum.* Cicero pro Milone. *Recipiebatur in Reos, & contra eum pronunciabatur.* Recipi verò, vel referri inter reos dicitur quis, postquam ejus nomen delatum est; contra eximi absolutione criminis secuta, testibus Brissonio, Budæo, & præfato Heraldo; (a) qui subdit *Referre inter Reos non est deferre, aut reum facere; sed eum, qui jam delatus est, in reum recipere.*

Tunc igitur inter reos quis dicitur receptus (b) cum rejectis exceptionibus dilatoriis, declinatorijsque, Judex dat Reo defensionem, quæ vim cujusdam litis contestationis habet: tamen si Budæus (c) reatum nihil aliud significare dixerit, quàm statum, & conditionem reorum; hoc est habitum demissum, pannosum, squalidum, & misericordiæ aucupatorem, qualem indicat Martialis.

*Si det iniqua tibi tristem fortuna reatum,
Squalidus hærebo, pallidiorque Reo,*

Hinc reorum sordes, sordidatque rei dicebantur. Qua de re Modestinus (d) ibi, *Si diutino tempore aliquis in reatu fuerit, aliquatenus pœna ejus sublevanda erit, non alium significare voluit, quàm qui diu sordidatus fuerat.* Id quod evenire solebat, aut Judicium consilio, in

D

diem

(a)

Brissonius lib. 2.
Selectarum cap. 1
Budæus in Pand.
de iur. Ann. poster.
pag. mibi 35.

(b)

Bartol. in l. is qui
reus D. de public.
Iud. & in l. adul-
terii, C. ad l. Jul.
de Adult. Steph.
Forcatul. in prin-
cip. traç. rei cri-
minalis n. 16.

(c)

Budæus Annotat.
poster. in Pand.
pag. 5.

(d)

Modestinus in l. si
Diutino D. de pœ-
ni.

diem longiorem judicium rejicientium; aut pro re natâ, nempe quia de crimine non liquebat. Eodem fermè modo nunc dicuntur in reatu esse, qui carceris squallore conficiuntur; aut qui honoris causâ custodiæ suæ, aut apparitorum commissi, aut vadimonio, aut vadibus obstrieti sunt, aut expromissoribus. Justinus: (a)

(a)
Justin. lib. IV.
Hisor.

Revocato igitur ad reatum Alcibiade, duo prælia secunda Nicæas, & Lamacus faciunt. Ad reatum inquit, idest ad causam dicendam. Alciatus in Parergis: (b) Reatus (ait) atrocitas ipsi facti dicitur; Reusque, qui capitali crimine delatus, receptus est. Mox in fine: Et sanè reatus etiam pro facto ipso rei dicitur; unde lex ait: omnem honorem reatus excludit: eo scilicet exemplo, quo & Abigeatus factum ipsum Abigei Marcello, Callistratoque.

(b)
Alciatus Parerg.
gen. lib. 2. cap. 10.
Budeus loco supra laudato.

His verò nil refragatur illud Taciti, (c) *L. Ennium, equitem Romanum, Majestatis postulatam, quod effigiem Principis promiscuum ad usum argenti vertisset, recipi Cæsar inter reos vetuit. Sicut & Tranquilli verba (d) in Julio: Mox & ipse à L. Arislio Tribuno Plebis postulatus, appellato demum Collegio, obtinuit (cùm Reipublicæ causâ abesset) Reus ne fieret: uterque enim Postulatum, non autem Reum postulatam dixere, ut notant interpretes. Quis verò dicatur reus postulatus, patet ex his Apuleji lepidissimis verbis: (e) *Hic est enim pueruli hujus instigator, hic accusationis author, hic Advocatorum conductör, hic testium coëmptor, hic totius**

(c)
Tacitus Annal.
lib. 111.

(d)
Suetonius Tranquillus in Julio Cæsare. cap. 23.

(e)
Apulejus Apologia 2.

rius calumnie fornacula, hic Æmiliani hujus
 fax, & flagellum: idque apud omneis intempe-
 ranti finè gloriatur, me, suo machinatu, reum
 postulatum; tum ex Ammiano (a): Tunc Cerbegus
 Senator, adulterii reus delatus, cervice periit ab-
 scissâ; fuerunt nempe illi inter reos recepti, ac-
 cusatione instructa, cognitione suscepta, testi-
 bus productis, liteque contestata. Nam postu-
 latio tantum, aut delatio non continebant litis
 contestationem; scilicet unâ tantum parte audi-
 ta, inaudita altera, (b) Apertè id docuerunt Im-
 peratores Severus, & Antoninus ibi: *Res in judi-
 cium deducta non videtur, si tantum postulatio
 simplex celebrata sit, vel actionis species ante ju-
 dicium reo cognita; inter litem enim contestatam,
 & editam actionem permultum interest: & licet
 quem postulare, vel deferre, sit accusare, & reum
 velle facere; non idè quia accusatus est, reus
 censetur, (c) ut quicumque in discrimen capitis
 accersitur, non statim reus, qui accusari potuit,
 existimetur.* Longè aliud est igitur esse postula-
 tum, sive delatum, atque esse reum postulatum,
 sive reum delatum; scilicet, quod sit & reus, &
 postulatus, sive delatus. Idque deducitur ex ijs
 Marciani verbis: (d) *Qui Rei postulati, vel qui
 scelere deprehensi, metu criminis imminenti-
 mortem sibi consciverunt, heredem non habent.*
 subjungitque: ergo aut postulati esse debent, aut
 in scelere deprehensi, ut si se interfecerint, bo-
 na eorum confiscentur: ubi, hi Rei non idè cen-
 sentur ed quod sint tantum accusati, sed quod

(a)
 Ammianus Mar-
 cellin. lib. 28.

(b)
 Cujacius in Com-
 mentar. ad l. Aul-
 terum. Cod. ad leg.
 Jul. de Adult. 21.
 piam. in l. qui. §.
 inebriatus, D. de
 publ. Jud. l. 1. C.
 de litis cont. stat.

(c)
 l. accusatoris. C.
 de Accusar.

(d)
 Marcianus in l. 3.
 D. de bonis eorum,
 qui ante senten-
 tiam. Cujacius in
 paratitulis ad l. 3.

sint in reatu ; ita enim idem *Marcianus in §. seq.* Ut autem *Divus Pius* rescripsit, ita demum bona ejus, qui in reatu mortem sibi conscierit, fisco vindicanda sunt, si ejus criminis reus fuit, ut si damnaretur, morte aut deportatione adficiendus esset; quod & notavit *Cujacius* in paratitlis : Et huic similis est, qui in reatu mortem sibi consciverit, nam Et hic pro confesso habetur ; Et bona ejus fisco vindicantur. Eorum autem status, & conditio, qui inter reos recepti sunt, *Reatus* vocatur à *Brissonio*, & aliis, ut supra dictum est ; & testatur idem titulus : *De bonis eorum, qui ante sententiam, mortem sibi consciverint* : scilicet quoddam ita sint rei constituti, ut ijs pœnam capitis fubeundam nemo dubitet. Luculentum exemplum habemus apud *Tacitum* : *Libo* interim veste mutata cum primoribus feminis circumire domos, &c. & inferiùs : *Donec Livius* quia nec ipsi inter se concederent, Et *Libo*, sine patrono introisset ; singillatim se crimina obiecturum professus, protulit libellos vecordes, &c. Dein, injecta mentione voluntariæ cædis, quam *Libo*, in servorum enses incumbendo, sibi conscivit, addit : *Accusatio tamen apud Patres adseveratione eadem peracta ; juravitque Tiborius non petituram se vitam quamvis nocenti, nisi voluntariam mortem properavisset*. Equidem apud *Marcianum* ejusdem pretii fuit, esse quemquam in scelere comprehensum, atque reum postulatum ; scilicet habetur hic *Judici* manifestè flagitiosus, instar illius, qui in scelere

pre-

Tacitus lib. x. Annal.

prehensus est. Sed ut redeamus ad illud Taciti; Ennius ille minimè reus erat, cùm effigies non esset adhuc Principi dicata; idèq; Tiberius recipi vetuit inter reos (quod per Prætorem fieri oportebat). Quòd si jam dicata fuisset, in majestatis, crimen procul dubio Ennius incidisset, ut Ludovicus Dorleans (a), & Dionysius Gothofredus, jampridem notavere. Neque repugnat Catilinæ exemplum, qui, tanquam reus Repetundarum, Consulatum habere nequivit, ut Sallustius memoriæ prodidit; (b) *Catilina, pecuniarum repetundarum Reus, prohibitus erat petere Consulatum, quòd intra legitimos dies profiteri nequiverit*; etenim notissimum, perspicuumque est ex Cicerone, Asconio, ut diximus, ipsoque Sallustio, Catilinam Reum repetundarum fuisse. Reus propriè fit litis contestatione (ut dixi), & relatione inter reos. Gallus apud Festum, *Reus est, qui cum alio litem contestatam habet, sive is egit, sive cum eo actum est*: idèdque Catilinæ exemplum memorans Petrus Ærodius, subdit; (c) *non sufficiebat postulari, nisi secuta esset accusatio; multi enim detulissent petitionis impediendæ causâ, qui eâ impeditâ non accusassent*; idèdque (ait Asconius) *Postulato M. Scauro, accusatores tempus Inquisitionis dimiserunt*. Insuper idem Sallustius, *Prohibitus erat petere Consulatum, quòd intra legitimos dies profiteri nequiverit*; ac si diceret: Quia enim Reus erat Catilina, nec poterat intra tri-
pundini spatium judicium ejus perfectum esse;

pro-

(a)

Ludovici Dorleâs
novæ Cogitationes
in Taciti lib. III.
Dion. Gothofr. in
l. famof. §. ult. D.
ad l. Jul. majest.
Ulpianus in l. sa-
cræ. D. de rerum.
Dionf. ibiq; Coras.
Vendelius in l. qui
statuas, ff. ad l.
Jul. majest.

(b)

Sallustius in Ca-
tilina.

(c)

Petrus Ærodius
rerum judic. lib.
II. tit. 9. de Officio
Magistratus c. 4.

propterea intra legitimos dies petitionem profiteri non poterat. Feriæ enim trium nundinum non sinebant legitimè cognitionem criminis expediri.

Locus proinde haud esse potest responso *Marciani in l. Reus delatus*, & rescripto *Imperatoris Alexandri Severi in l. unica, C. de reis postulatis. lib. 10.* quod idem Marcianus memorat; in quibus videtur, pro eodem haberi Reum postulatam, & delatum. Quid enim inter utrumque intersit, demonstratum est hætenus. Quod si pertinaciùs ex Accursianis quispiam resisterit, affirmaveritque reum postulatam, atque delatum nil aliud esse, quàm accusatum;

(a)

Accursius in d. l. Reus Delatus; & d. l. 1. C. de Reis postulatis.

Dionys. Gosborefrenus in: l. Ordo D. de Public. judiciis.

(b)

Sigonius de Antiquo jure Civ. Roman. lib. 11. cap. 5. Rosinus lib. 9. Antiquit. Rom. c. 19.

(a) idque accipi oportere juxta usum, formam, & solemnità accusatōis, quæ tunc temporis, cum quis accusaretur, fiebant: monendus mihi erit de nunc, atque ex venerandæ antiquitatis monumentis docendus ordinem, & modum apud Romanos in criminalibus agendi; ex *Sigonio præsertim, & Rosino*, (b) quorum referam ipsissima verba. Civis, qui privati nomen deferre in animo habuit, cum in jus vocavit, & Prætorem in foro adiens, qui de crimine illo cognoscebat, quod ipse deferre volebat; dicendi potestate acceptâ, postulavit, ut sibi nomen ejus deferre liceret; quâ re impetratâ nomen detulit: Nomine recepto, atque à scribis, jussu Prætoris, in tabulas relato, ille reus est dictus. Ita primùm præcessit, *In jus vocatio*, secuta est deindè *Postulatio*, tùm *Nominis delatio*, postremò *Accusatio*. In jus voca-

re est in jus ad Magistratum manu ducere, ut notat Goveanus ex Plauto. ^(a) *In jus rapiam te, &c.* Adversario sic in jus vocato, postulabat delator à Prætore, ut sibi liceret nomen deferre; quia non omnes accusare, & accusari possunt; ^(b) *accusare prohibentur alii propter sexum, vel ætatem, &c.* eademque ratione non omnes postulari poterant, veluti ii qui Reipublicæ causâ aberant, lege Memmiâ, ut apud Valerium & Svetonium; ^(c) aut magistratum, gerebant, quod ex Dione ^(d) & Tacito didicimus: ^(e) *Quò ad nominis delationem, dies constituebatur, quâ venire debebat in jus accusator, & is, in quem accusatio parabatur; ac præfente Prætore delatio nominis fiebat. Primum autem Accusator calumniam jurabat, deinde nomen deferbat; & nomine, hoc modo delato, postulabat, ut reciperetur, idest, ut in tabulas reorum referretur. Prætoris enim hoc erat recipere, aut non recipere, ut dictum est; & præter Ciceronem, testatur Seneca, ^(f) *Duxit eum ante Tribunal Prætoris; is lege Corneliâ, quæ de Sicariis lata est, quærebat, postulabat nomen ejus recipi.* Recepto igitur nomine, dicebatur Reus postulat, ante nomen receptum tantummodò postulat. His ordine gestis, Prætor certam diem, quâ accusator, & Reus ad judicium adessent, constituebat: & tum Reus veste mutatâ, patronos conquirebat, barbâ, capillumque squallidus demittebat; ut videre est apud Gellium ^(g), Plutarchum, Valerium, & alios,*

^(a) Antonius Goveanus lib. 1. variar. cap. 47.

^(b) l. qui accusare D. de Accusation.

^(c) Valerius Maxim. lib. 3. cap. 7. n. 9. Svetonius in Julio Cæsare cap. 23.

^(d) Dio. Oribyosom. oration. Tars. 34.

^(e) Tacitus lib. 4. Annal.

^(f) Cicero ad Caelium. Seneca in Iudo. Cuius. in d. adultera, & ad tit. C. qui accusare non possunt in l. 1. & ad tit. de Accusat. in princ.

^(g) Gellius lib. 3. de Scip. & Emil Plutarchus de Macro Valerius lib. 6. c. 4. n. 14. de Rutilio.

alios, ex quibus superius probavimus, Reum postulatam, sive delatum eum fuisse, cujus nomen jam erat receptum inter reos. Tacitus ^(a) *Crimen*, & *accusationem* tanquam *adversus receptos jam reos instruebat*. Nam accusatio inter nominis delationem, & condemnationem necessariò intercedere debebat, teste Cicerone ^(b) *inter postulationem*, & *nominis delationem*, *uxor à Dolabella discessit*; ita tamen, ut cæteri actus judiciales omnes eam anteirent. Idem Cicero ^(c) *pro domo sua*, *quid indignius, quàm qui neque adesse sit jussus, neque citatus, neque accusatus, &c.* Nec poterat dici quis postulatus, atque delatus, nisi priùs citaretur, ut notavit Polletius ^(d) *De Publicis Judiciis*, *ubi quis accusare volebat, sic se gerebat; nomen rei deferrebat, diem dicebat; arcessebat, legibus interrogabat, accusabat, & demum damnavat*. Cicero ^(e) *ibid.* *Nomen Sexti Properitii detulit; accusare alienæ damnationis, scelerisque socios, propter calumniæ metum, non est ausus*, Et alibi idem Polletius, ita interrogatus legibus reus, *si inficiatus esset crimen, dies inquirendi à Magistratu petebantur, maxime in causâ Repetundarum; ut in causâ Verris, Verres primùm delatus, agitata divinatio, lege interrogatio, lite contestatâ Inquisitio, demum accusatio, & damnatio*. Sigonius: ^(f) *Ita primùm in jus vocatio, deinde postulatio, tum Nominis Delatio, ad extremum inde secuta est Accusatio, cujus for-*

^(a)
Tacit. lib. 2. *Annal.*

^(b)
Cicero *ad Cælium*.

^(c)
Cicero *pro domo sua*.

^(d)
Franciscus Polletius in *Historia feri Romani* lib. 4. cap. 7.

^(e)
Cicero *ibidem*.

^(f)
Sigonius *loco cit.*

formula erat: *Ajo, te Siculos spoliâsse: ajo, te Clodium occidisse.* Igitur concludendum, Reum delatum ita demum intelligi debere, cum jam & inter reos scriptus est, estque cum eo lis contestata; quæ Cujacio ^(a) est, ejus rei, de qua controversia est, apud Judicem, ex utraque parte, facta narratio, testibus presentibus. Cincius apud Macrobius: *jubent dicere, quorum negotium est narrant, judex testes poscit.* Ad hanc rem faciunt etiam verba ejusdem Cujacii in Commentariis ad lib. 9. Cod. ^(b) *Ex his omnibus colligo, eos tantum fieri requirendos, cum quibus lis contestata non est; eos autem fieri reos, cum quibus lis contestata est.* Et inferius: *Ut autem Reus, vel Rea (ut dixi) propriè sit litis contestatione; impropriè dato libello accusatorio: ita eadem ambiguitas existit in verbo (deferendi) nam Et is delatus dicitur, cum quo lis contestata est, ut l. 2. §. qui hoc dicit; ubi Accurs. ita interpretatur rectè, vel etiam is, contra quem datus est libellus inscriptionis.* Pendet id ex illo juris axioma, quod ipsemet ibidem, & alibi posuit; sc., litis contestationem oriri causâ peroratâ ex utraque parte, quod propriè est accusare ^(c). F. Quintilian. apud eundem Cujacium, Reum semel delatum non posse absolvi ait, nisi accusetur, idest nisi lis contestetur; & Cicero: *Itemque sciendum est, eum, qui reus est delatus, nec accusatorem suum regulariter alio crimine, cujus allegatio cum non relet, aut oneret accusatorem; neque alium quemquam, à quo non accusatur,*

^(a) Cujac. lib. 9. obser. cap. 21.

Macrobi. in lib. sat.

^(b) Cujacius in Commentar. Cod. lib. 9. tit. 9. ad l. Jul. de adult. in l. Adultera.

^(c) Cujac. in Comm. ad C. Tit. qui accusare non possunt § 8. lib. 8. Quintilian. apud eundem Cujac. Cicer. de Invent.

tur, accusare posse, quamdiu in reatu est. Addit Cujacius, (a) quam sententiam, & nostri DD. omnes tuentur. Sic igitur statuamus. Qui est

(a)
Ad l. C. qui ac-
cus. non possunt.
Cujacius observ.
lib. 20. cap. 7.

in reatu neminem potest accusare, cum nec pro-
curationem aliena litis possit suscipere nec pete-
re honores, l. Reus D. de mun. & honor. &
Ulpianus statuit, accusatum, ita demum alium
accusare posse, si ejus nomen jam inter reos
non sit receptum: (b) si tamen fuerit dela-
tus ab aliquo, sed non dum inter reos re-
ceptus, alium certe deferet. Sic extraneus adul-
ter, postquam in reos relatus est, si objiciat ma-
rito delatori lenocinium, non auditur (ut De-
mosthenes in Spudiam) (c) nec potest tamquam

(b)
Ulpianus, & glos.
in l. is qui reus sa-
ctus, D. de publ.
Jud.

procurator, suæ defensionem causæ suscipere, (d)
ait Donellus; vel quia, carcerem, & vincula
metuens, se subduceret; vel quia præsens con-
jiceretur in carcerem. Immo ex Papiniani, (e)
responso habetur, reo criminis postulato, in-
terim nihil prohiberi, rectè pecuniam à debito-
ribus solvi; cum reus criminis, nondum dam-
natus, omnia jura sua retineat, etiam stante
(ut idem Donellus ait) diffamatione; idemque
tenuit Petrus de Gregorio. (f)

(c)
l. 2. §. qui hoc di-
cit, & §. extra-
neus, D. ad leg.
Jul. de Adulteriis.
Demosthenes in
Spudiam.

(d)
Donellus lib. 18.
J. Civilis cap. 11.
num. 40.

(e)
Papinianus in l. 1.
reo criminis, D. de
solutionibus.

(f)
Petrus de Gregor.
Synagm. p. 3. lib.
32. cap. 5. n. 5.

(g)
l. libertus §. in
questionibus, D. ad
municipalem.

Minimè etiam, ob stare videtur Papiniani re-
sponsum in l. libertus §. in questionibus. (g) In
questionibus, nominatos capitalium criminum ad
novos honores, ante causam finitam, admitti non
oportet: illud enim locum sibi vendicat tantum-
modò in nominatis à consciis, & participibus faci-
norum, aut qui à reis ipsis indicantur, deferuntur,

arguuntur; ut optimè advertit Barnabas Brissonius ^(a) l. 2. *D. de bonis eorum*, &c. & l. 1. §. *cum quis, D. de questionibus*. ibi: *Dum metiunt, ne fortè latrones adprehensi eos nominent, & ex Cæsare.* ^(b) *Cassus* eos, qui nominati erant confecti cædis, jubet comprehendi, ^(c) *Svet. in Caligula. Quæstorem suum, in conjuratione nominatum, flagellavit, veste detractâ; & in Julio Cæs. Recidit rursus in discrimen aliud, inter socios Catilinæ nominatus. Ubi notat Levinus Torrentius. J. C. ubi de criminibus agitur, nominatos dicunt eos, qui rei facti, postulatique sunt. l. 1. de questionibus, l. 6. de interdictis, & relegatis* ^(d). ibi: *Denique Priscum in homicidio, & incendio nominatum, ante questionem confessum, in Insulam deportari jusserunt. Ex quibus omnibus clarè liquet, quod rei nominati, postulati, sive delati censentur ii, quorum crimen est plenè probatum, lite contestatâ, judicio instructo, nomine recepto, conditione undique susceptâ; quod dici nequit de P. AEmilio, qui nondum fuit citatus, immò nec in eum adhuc Judex est datus.*

Haud equidem ignoro, quod de Alexandro Severo Lampridius memoriæ prodidit: eum scilicet populo proponere solitum, quos forte in Provinciis cum honore mittere volebat; hortatus, si quid in ipsorum vita animadversione dignum existimarent, proderent quidem: verum periculum capitis delatores esse subituros, ni crimina objecta probassent. Indignum reba-

^(a)
Brissonius de verb. signific. verbo nominari.

^(b)
Jul. Cæsar. lib. 4. de bello civili.

^(c)
Suetonius in Calig. cap. 26. & in Julio Cæsare cap. 17. Levinus Torrentius ibid.

^(d)
l. 6 ff. de interdict. & releg.

eum, qui petit, jus aliquod in id, quod petit habere; ut cum dicitur, peti hereditatem, &c.

Ita Ulpianus in responso ad Sabinum ^(a) *nam omnis actio dicitur, sive in personam, sive in rem sit petitio*: mox; *petitionum autem verbo, in rem actiones significari videntur*: item agere, & vindicare, quæ ad officium quoque Judicis referuntur, ut ait *Alciatus*. ^(b) Hinc *petitio* idem ac actio secundum J. Ctos ^(c), & Quintilianum: Et *Petitor* apud Paulum ab actore separatur; ut ille in rem, hic in personam agere dicatur. ^(d) *Petitorem esse* ait Cicero, qui *petit*, & *litens* intendit; & alibi: *Prætor nunquam petitori præstitit, quâ actione illum uti velit*. Iccirco stante Republicâ, cuique civium compete-
(a) l. pecuniæ 178. §. actionis, D. de verb. signif. l. actio, D. de Oblig. & Actio- nib.
(b) Alciatus l. 2. dis- put. c. 20.
(c) l. fin rem, D. de rei vindic. Quin- tilianus l. 14. cap. 44. Paulus lib. 1. Tit. 3. sentent. re- cept.
(d) Cicero lib. de In- ventione.

bat jus, si-
 vè actio, petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considere, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

petendi. Decurionatum, Consulatum, aliasque dignitates. Hinc candidati, sive *Peti-*
tores, in more habuerunt prensare, rogare, to-
 gæque candidâ sumptâ, venire in Comitia, & in
 colle considerare, quod ab universis viderentur.

^(d) At si qui turpi judicio damnati essent, in per-
 petuum omni honore, ac dignitate privabantur,
 ut inquit Cicero. ^(e) Item si quis publico judi-
 cio (cujus pœna exilium non esset) ignominia
 tantum, multâve damnatus esset; ei magistra-
 tum petere non licebat: ut & ambitus damna-
 ti, antè legem Tulliam, à Cicerone ^(f) Consu-
 le latam, omni honoris petitione arcebantur.
 Alibi idem Cicero; *Si quis igitur ignominia no-*
tatus ad petendum venisset, ejus nomen recipi
non poterat. Id tamen de judiciaria ignominia
 intel-
(a) Rosin. Antiq. Rom. lib. 7. cap. 8.
(c) Cicero pro Cluen- tio.
(f) Cicero pro Mu- rena.

intelligi debere, putarunt *Nicolaus Gruchius*,
Et Desider. Herald. (a) non etiam de Censoria;
 Cicero enim author est, (b) notam Censoriam
 non potuisse impedire, quin alicujus ratio
 haberetur in petitione Magistratus: multos
 etiam in historiis habemus, quibus censoria
 nota impedimento non fuit, quod minùs Magi-
 stratum assequerentur. (c) Quinimmo, quosdam à
 Censoribus Senatu ejectos, ipsos postea Censo-
 res fuisse legimus, ait Muretus (d) Ætate qui-
 dem Ciceronis, C. Antonius, à Censoribus Se-
 natu motus, postea, & Prætor, & Consul cum
 Cicerone fuit; ut & Servium Halam damnatum,
 ad multos honores vocatum legimus. Apertè id
 habemus ex Tullii verbis: *Hic primum illud*
commune proponam, nunquam animadversioni-
bus Censoriis hanc Civitatem ita contentam, ut
rebus judicatis fuisse; neque in re nota consu-
nam tempus exemplis: ponam illud unum; Ca-
jum Getam, cum à L. Metello, Et Cn. Domi-
tio Censoribus, ex Senatu ejectus esset, Censo-
rem ipsum postea esse factum; Et cujus mores à
Censoribus erant reprehensi, hunc postea, Et
Populi Romani, Et eorum, qui in ipsum ani-
madverterant moribus præfuisse. Quod si illud
judicium putaretur, ut ceteri turpi judicio da-
mnati in perpetuum omni honore, ac dignitate
privantur; sic hominibus, ignominia notatis, ne-
que ad honorem aditus, neque in Curiam redi-
tus esset. Et pauld post: Timoris enim causam,
non vitæ pœnam, in illa potestate esse voluerunt:

Ita-

(a)
Nicol. Gruchius
de Comitibus Ro-
manor. lib. 1.

Desiderius Heraldus
in questionib.
ad Claud. Salma-
fi Observ. ad Jus
Atticum lib. 5. cap.
17. nu. 17.

(b)
Cicero pro Cluen-
tio.

(c)
Gruchius l. 1. c. 2.

(d)
Antonius Mure-
tus in Orat. de
Off. Judicis.
Sigonius de Ant.
J. Civ. Rom.

Itaque non solum, *Judices*, illud ostendam, quod jam videtis, *P. R.* suffragiis sæpenumerò censorias subscriptiones esse deletas; verum etiam judiciis eorum, qui jurati statuere majore cum religione, & diligentia debuerant: & inferiùs Censores denique ipsi sæpe numerò superiorum Censorum judicijs (si ista judicia appellari vultis) non steterunt. Lege etiam Atticà erat constitutum, (a) In *Judices* allegere eos, qui *Senatu* moti sunt, fas esto. Hinc *Marcianus J. C.* & *Imperator Alexander* reos delatos petere municipales honores noluerunt, cum priùs licuisse videretur. (b) Huic affine est, quod idem *Lampridius* de *Alexandro* scripsit: nempe cum adhuc privatus esset, aded molestè tulisse, *Septimium Arabinum*, furti crimine famosum, cum Senatoribus Principem salutatum venisse, ut publice exclamaret: *O' Numina, o' Juppiter, o' Dii Immortales.* (c) *Arabinus* non solum vivit, verum etiam in *Senatum* venit: fortassis etiam de me sperat, tam fatuum, tam stultum esse me judicat. Eà de re electus *Imperator* legem tulit, quæ est in *tit. de dignitatibus* (falsò *Constantino* tributam, ut notârunt *Haloander*, & *Alexander Chassanæus*) (d) *Neque famosis, &c. dignitatis portæ patebunt.* Ex ea desumpta videtur, nedum *regula Juris Canonici*, verum & alia *lex Diocletiani*, & *Maximiani tit. de Infamibus* (e) *Infames personæ* licèt nullis honoribus, qui integræ dignitatis hominibus deferri solent, uti possint, &c. Sciendum tamen est, il-

los

(a)

Tho. Jones de Judicijs quæst. 2. in fine *Tit. de Judice.*
Samuel Patitus
in *Comment. Legum Attic.* fol. 305.

(b)

Franc. Hotman.
lib. 13. Observat.
cap. 8.

(c)

Ælius Lampridius in *vita Alex. Severi.*

(d)

Alex. Chassanæi
commentaria ad
Axiom. Politicæ
Ethicæ Aur. Alexandri Severi Imperatoris in l. 2. §. de dignitatibus.

(e)

l. 2. de dignitatibus.
Cod. lib. XII. l. un.
C. de infamibus.
Arædanus de exequ. mandatis cap. 19. num. 24.

los infames dici, qui publicè ignominiam passi sunt; ut probavit Avendanus ex Azone, Decio, & Grammatico ad supradictam legem; quoniam infamia est omnium malorum turpissima.

Sed quid Avendanum memoro, cum ex Juliani, & Ulpiani verbis liquidò pateat, ibi:

(a) *Julianus in l. 1. §. qui furti, Ulpianus in l. Athletas D. de his, qui notant. infam. (b) l. 1. §. remoret. D. de postulando.) l. furti, D. cod. de his, qui not. inf.*

(a) *qui furti, vi bonorum raptorum, injuriarum, de dolo malo, & fraude, suo nomine, DAMNATUS*

passusve erit, infames sint: idè Corasius ait (b) Damnatus etenim publico judicio, ac idè infamis; & Carol. M. postquam dixisset, infames à dignitatibus arceri, eam infamiam ita inferiùs exponit: hinc C. Ant. à Censoribus notatus, & Senatu motus, tamen postea Prætor, & Consul cum Cicerone fuit; quamvis non esset de nota, & ignominia judiciali, quæ incapacem reddebat. Quamobrem ne tanta illa Censorum auctoritas libero populo gravis esset, neve quisquam inauditus de estimatione, ac fama periclitaretur; notam quidem Censores habere placuit, non judicationem: sic enim M. Tullius:

(b) *Jo: Corellius in l. 2. D. de Senator. Carolus M. introduct. de Magistratib. nu. 1. & 191.*

(c) *Cic. apud Nonium verb. Ignominia.*

(d) *Joan. Bedinus de Republ. lib. 6. Cap. 1. circa fin.*

(c) *Censoris judicium (inquit) nihil ferè damnato affert nisi ruborem; itaque, quia omnis illa judicatio versatur in nomine; animadversio illa ignominia dicta est. Differt autem, ait Jo: Bodinus (d), distatq; plurimum hæc ignominia ab infamia, quæ Magistratuum sententiis, ac judiciis, & quidem iis, quibus ex lege, irrogatur. Nam si esset ignominia idem ac infamia, frustra Prætor, Edictis perpetuis, infamiâ notasset eos, qui ab Imperatore cum ignominia dimissi fuissent;*

hanc

hanc enim Juris interpretes ignominiam facti appellat : (a) de ijs verò, qui à Censoribus notarentur, nihil edicto cautum est. Non igitur ignominia affecti ita infames sunt, ut infamia, ac damnatorum pœnis teneantur. Hinc J. C. is pluribus visum fuit, requiri sententiam ad infamiam irrogandam; inter quos *Jacobus Lælius ad Æmiliū Macrum de Publicis Judiciis* non poterit, *D. de furtis* ita inquit; Sed enim damnatum, ideò *Macer* dixit, quia pendente judicio publico, privatoque infamia nondum locus: & l. i. in verbis. *Judicio publico damnatus. D. de his qui notantur infamia*; atque adeò definitivam sententiam, Et à qua appellatum non sit, intervenire ad infamiam necesse est; quia maculam sola interlocutio non inspergit; (b) quod sanè fuisse ab omnibus J. C. is probatum, *Hugo Donellus* author est: (c) definitivam (inquit) quæ obtineat vim, atque auctoritatem rei judicatæ; ita ut nullo remedio juris temerata sit; hacque ratione *Marcello*, & *Paulo* visum fuit, Senatu motis judicandi munus non esse restituendum, (d). Si quis itaque, famosâ actione damnatus, appellaverit, eum, pendente Judicio appellationis, inter infames non haberi; & infamiam incipere solum post sententiam confirmatam, habemus ex *Ulpiano*. (e) Unde *Antonius Faber* putat, quòd si quis ad improbandos testes furti crimen, vel quid simile objiciat; nec alleget, secutam esse ex causa condemnationem; audiendus non est:

F.

quo-

(a)
d. l. infamem D. de publ. judic.
l. i. D. de his qui not. infam.
l. Palam. §. quæ D. de ritu nupt.
Jacob. Lælius ad Æmil. Macrum de publ. judic. ad l. non poterit 63. D. de furtis.
l. i. D. ad Sen. C. Turpill. d. l. infamem, ut sup.
l. quid ergo §. quoniam D. de his qui notatur infam. §. quantum ibid.
l. i. D. ad S. C. Turpill.

(b)
Donellus in Comment. Juris Civ. lib. 18. cap. 6. circa medium.
Osualdus Hilligerus in Comm. ad Donell. l. 18. c. 8.

(c)
l. 2. D. de Senat. l. cum prætor. §. lege. ff. de judiciis.

(d)
Ulpian. in d. l. furti Faber. Cod. lib. 4. Tit. 15. de Testibus definit. 45.

l. 3. §. lege Julia D. de Testibus.
l. is cui lege, §. 1. D. qui Test. facere possint.
l. infamem D. de Publ. Judiciis.

quoniam nemo ex solo delicto fit infamis, infamia, ut vocant Juris, sed ex sententia. Non solum enim exceptio infamiae non impedit Judicem, quin sententiam ferat, sed neque accusatio; quia pendente accusatione potest suam Jurisdictionem exercere, donec amoveatur ab officio: ita ex *c. 1. nonne Gl. 8. quest. 4.* putat

(a)

Scacc. de sentent. Gre Jud. glos. 4. cap. 1. quest. 3. n. 13. Covarruvias Covarr. Res. aut. lib. 2. cap. 8. num. 4.

Scaccia (a) necnon Covarruvias; qui, agens de rebus Ecclesiasticis, ubi major requiritur rigor, dicit: pendente lite, infamem infamia facti, non privari obtentis beneficiis, aut honoribus, neque eorum administratione; nam accusatio non facit quempiam reum, vel criminofum. Quia non statim, qui accusatur reus est,

(b)

l. de accusationis ultima, C. de Accusat.

sed qui convincitur criminofus (b). Quod facit illud Divi Augustini, in libris J. Canonici relatum: Nam si nominatio sufficit (ubi gl. explicat, idest infamatio) multi damnandi sunt Innocentes, quia saepe falsò in quoquam crimina nominantur. Et quidem Cato quater, &

Nicolaus P. Consciscitantibus 15. quest. 8.

Sec. quest. 1. Canone multi 18. §. 1. in fine.

Plinius Hist. 7. cap. 27.

Hinc Boëthius: (c) Hoc tantum discri-

(c)

Boëthius de consol. philof.

minam esse adverse fortune sarcinam, quòd dum miseris aliquod crimen infligitur, quæ ferunt, meruisse creduntur. Est enim plerumque fama,

(d)

Virg. l. 4. Æneid. Pacian. de Prob. l. 2. cap. 21. n. 139. C. qualiter de Accus. in 6.

Tam fidei, pravique tenax, quàm nuntia veri. (d)

Merito igitur Pacianus differre ait accusatum, & inquisitum, ed quòd inquisitionem semper præcedit infamia; quæ nec supponitur, nec requiritur, nec semper invenitur in accusatione, vel denunciatione. Idèdque cùm legimus in Arcadii, &

Hono-

Honorii rescripto, perjurum ipso jure fieri infamem, ita intelligendum esse putant (a) DD. si adversus reum sententia condemnatoria secuta sit, aut saltem *declaratoria* criminis. Quod etiam in crimine Majestatis putavit Card. Zabarella. (b)

Neque in censu eorum (dicit Harprechtus) (c) qui juris autoritate infames propriè sunt, haberi debent ii, quorum famam libello famoso, aut convicio quispiam est infectatus; uti sanxerunt Imper. Valentinianus, & Valens, *hujusmodi autem libellus alterius opinionem non lædat* (d) & latius explicarunt Bocerus, atque Arumæus. Bachovius item ad Wefembec ait: Rescripsit, illud tenendum circa infamiam. Non hic temerè vagandum, neque ex incerto rumore, aut etiam qualibet increpatione, etiam viri optimi, faciliè alterius famæ esse detrahendum. Subditque (ut ad propositum revertamur) Infamiam facti excludere à dignitatibus falsum puto; & lex 2. C. de dignitatibus proculdubio est de Infamia juris; quamvis Donellus, Pacius, & Niellus (e) constanter negent dari infamiam facti. Azevedus: Infamia juris, ipso facto per sententiam contracta, non solum impedit promovendum, sed etiam dejicit jam promotum; requiritur autem, ut infamia juris irrogetur, quòd sit condemnatus de delicto per sententiam. Undè probavit Pacianus, accusatum ad honores promoveri posse: & Gutierrez, collationem beneficii, perjuro factam ante sententiam, sustine-

(a) l. si quis major C. de transact. Alvarez de Judic. per-
fectio ruor. g. an-
not. 12. §. 4. n. 12.
Forinacius de sal-
sitate q. 160. num.
165. Menoch. de
Arbitrar. lib. 2.
cent. 5. cas. 416. nu.
63. (b)
Zabarell. confil.
129. n. 5.

(c) Joan. Harprechtus in Instit. Tit. de
Injur. §. injuria-
rum 1. num. 220.
usque ad n. 224.

(d) Imp. Valent. &
Valens in l. Vnic.
C. de fam. libell.
Bocerus ad l. unie.
C. de fam. libellis
cap. 4. n. 19. Aru-
mæus disp. 5. Col-
leg. Crim. lib. 6.
lit. B.

Reinbardus Ba-
chovius in Wef-
sembecii Paratit-
la lib. 2. tit. 2. de
his, qui notantur
infamia n. 2. & n. 8.

(e) Donellus in Com.
J. Civilis lib. 18.
cap. 6.

Pacius in Isagoge
D. ad tit. de his
qui not. infamia.
Niellus lib. 2. di-
spus. feudol. thes. 6.

Azcedus in ll. Partit. lib. 3. Tit. 9. l. 7. num. 5.

Pacianus de Probation. lib. 2. cap. 21. num. 120.

Outtieres conf. lib. 9. cap. 5. n. 48.

(a)
Martain Compensio Deciso. 6. tit. de Collat. c. 78.

(b)
Boërius dec. 150. finem.

(c)
Ammianus Marcellinus lib. 18.

Jo: Limæus de Jure publico lib. 3. cap. 12. nu. 51.

(d)
Cod. Theodos. in l. 2. Tit. ut intra annum quæst. termin. & ad l. 2. ad l. Cern. de falsis l. reus delatus, D. de muner. & honorib.

(e)
l. 15. §. penult. D. ad Turpill.

Cujacius cap. 21. tit. de Præscript. & Term. & lib. 1. observat. cap. 87.

ri oportere *(a)*; sicut etiam censuit *Marta* de eo, qui nondum receptus sit inter reos. Idè in Curia Burdegalensi latum fuit *arrestum* anno 1521. & in gradu revisionis confirmatum, quo, pendente falsi accusatione, & termino super falsitate, officium obtinuit Jacobus Arnault *(b)*

Nam ut rectè Ammianus *(c)* *nemo innocens esse poterit, si accusasse sufficiat; nemo nocens si negasse.* Plura apud *Jo: Limæum.* *(d)* Illud etiam

hîc considerandum, quod *Marcianus* scripsit, *Et Alexander Imperator in ll. superius citatis;* nempe anno post delationem posse delatum ad honores admitti. Quæ cum ita sint, aut inspicimus accusationem, in P. Æmilium institutam jam ab anno 1674. cum & pistorum quoque causa ab Excellentissimo Prorege delegata fuit Spect. Præsidi Sacri Consilii, tunc Præsecto Annona: aut hanc postremam, post concessum Regium diploma, de quo agitur. Si primam, facili negotio respondemus, nedum præterisse annum, quo causæ hujusmodi olim finiebantur *(e)* (ut inde videretur destitisse accusator) sed etiam biennium, ad quod tempus nunc maximè trahuntur. Si secundam, oro vos Patres C., annè putatis, de ea accusatione ullam habendam rationem, ex qua olim tentatâ,

quatuor annorum spatio sententia secuta est nulla? Equidem in dicta *l. reus delatus*, post annum à delatione honores peti possunt: quid igitur statuendum erit, si & quatuor anni præterierint; & accusatio calumniosè opposita candidato

didato videatur? Rejicendam omninò affirmat *Everardus Borchofen*, ^(a) & *Gonzalez* ^(b) qui tamen, non annum, sed biennij tempus intercedere velit; nobiscum nihilominus sentit, audiendum non esse accusatorem, qui eo consilio defert, ut honoribus delati impedimento sit.

(a)
Everardus Borchofen. centur. 4. assert. 95.

(b)
Gonzalez tit. 1. de Accusat. cap. 4. n. 10. in fine.

Diximus superiùs tam *d. l. reus delatus*, quàm *l. unicam*, *C. de reis postulandis* locum habere, ubi de municipalibus honoribus quæstio est; & tibi petuntur dignitates, non conferuntur à Principe. Demus tamen, ad honores collatos, non petitos, trahi posse; adhuc tamen, est advertendum, impedimentum oriri debere ex re ipsa, & ex parte petentis, ad hoc, ut à Principe, vel ejus Filco ^(c), tanquam exceptio, proponi posse videatur, ita: tu es reus, reusque delatus, &c. secus ab eodemmet accusatore, jure actionis: tu es accusatus, idèò indignus tali honore. Tunc etenim causa impedimenti esset impedimentum ipsum, quod admittendum non est; sicuti causam præstans impedimento, impeditus non videtur. *Dionysius Gothofredus in Ulpiani responsum tit. de cautionibus*, ait: ^(d) *Mòdò exceptio detur ei, qui cum ad judicium venire volebat, à Magistratu vetitus est, & retentus, sine dolo mali ipsius; nam si ipse hoc acceptavit, vel causam præstitit, non ei proderit exceptio.* Præterea non debet accusator pluribus frui *specialitatibus*, ut dicunt nostri DD. & postquam suam instituit accusationem, jus tantum est ei, actionem persequi in factum, & ad id quod

(c)
Bodinus de Rej. lib. 3. cap. 4.

(d)
Dionysius Gothofredus in Ulpiani respon. l. 2. §. ult. D. si quis cautionib.

quod interest agere ; actione criminali , ad publicam vindictam irrogandi pœnam , apud Quæsitores manente .

Adhæc , cùm actio proposita dirigatur ad persequendum jus suum , & pœnam , quæ dicitur *de jure* , non debet facto impedire dignitatem . Eò magis in hac causâ , ubi accusatio , uti dixi , videtur potius proposita animo turbandi dignitatis adeptionem , quàm prosequendi in P. Æmil. Judicium , quatuor ab hinc annis frustra inchoatum , & nuspiam perfectum . Igitur accusatio hæc si fortè ad judicium perficiendum delatori proderit ; nequicquam tamen à magistratu capeffendo arcere poterit ; cùm affectatum impedimentum , pro impedimento non habeatur , ex sententia

(a)

Idem Dionysii Gothofred. ibid.

(b)

l. 2. D. de Doli mali, & met. except.

(c)

l. transfat. 30. C. de transfat.

(d)

Gonzales supra laudatus eodem num. 10. in fine.

l. in summa D. de condit. indebiti. Cap. sedes de re scriptis.

Valentinus Voltz. in Comment. ad l. Inl. de Adult. ter. nu 99.

ejusdemmet *Dionysii Gothofredi* (a) Huic sanè exceptioni locus est , cùm fraus actoris coarguitur ; ex eadem enim proponitur causâ , ex qua actio doli datur , ex vulgato Ulpiani responso , (b) & Imperatorum *Diocletiani* (c) & *Maximiani* Constitutionibus : idèdque apud J. Ctos receptum est , quòd , quando per fraudem , & calumniam movetur lis , ea non attenditur quoad juris effectus ; & sic non efficit rem , de qua agitur , litigiosam , (d) *ob hoc sanè* (inquit Voltz. ,) *is qui ad honores aspirat , vel cui ultro offeruntur , si non ejus criminis infamiâ quâdam apud bonos , & graves viros laboraverit ; ab hujusmodi honoribus prohiberi non debet : tantùm abesi , ut de eo crimine condemnari legitimamque ejus pœnam susti-*

nere

nere debeat. Quinimmo is, qui de eo sic novum, atque hactenus inauditum crimen aliquod profert, se ipsum potius, quàm illum alterum onerare intelligitur; quasi invidia stimulis magis aptus, quàm publicæ sollicitudinis curâ exuscitatus, conficti criminis illius objectione, ausugientis honoris splendori tenebras quasdam offundere voluerit; eoque nihil in Republica, vel periculosius, vel perniciosius judicari poterit: & Alexander Chassanæus, supra laudatus: (a)

Hoc ideo, quòd neque is, qui admissi criminis nomine suspectus est, impudenter honorem debeat petere: neque æquum sit, eum, qui illum affectus est, propter solam suspicionem, quæ falsa esse potest, honore jam quæsito spoliari: non idem semper accusatus, & reus est; sed plerumque incidere possunt, quæ impediunt defendendum, quæ tamen non auferant, jam antea delatum.

Præterea, quemadmodum Magistratum ingressò P. Æmilio, nemini jus esset eum accusare, ut inde moveretur, quia in officio nil deliquit; eodem fermè modo, nullà cujusvis actione, submoveri nunc poterit; quùm in officio, quod adhuc non gessit, deliquisse dici nequeat. Explorati enim juris est, ea delicta à Magistratu capessendo arcere, quibus, si magistratu fungeretur, probatis, gradu esset dejectendus. Ita ex decisionibus nostri Senatus, apud Vinc. de

Franchis (b); Dolani apud Jo: Grivellum, & Frisia apud Jo: à Sande (c) clarè liquet: quin etiàm Bart.

(a) Alex. Chassanæus in Aurelii Alexand. Severi axio. politica Commentar. in l. Reum Criminis D. de procuratoribus.

(b) De Franchis decif. 3. Io: Grivellus decif. 60.

(c) Io: à Sande decif. lib. 5. tit. 10. def. 2.

(a)
Bart. Conf. 174.

(b)
1. si aliquid C.
de susceperibus
Præpositi, & Ar-
corii lib. 10.
l. 2. D. de Senato-
ribus.

l. cum Prætor D.
de Iudiciis.
l. eadem §. hac le-
ge D. ad l. Iul. re-
petundarum.
Cephalus conf. 185
vol. 2. in fine.

Felinus in Cap.
Omnipotens extra
de accusat.

(c)
Antonius Espeis-
sus tom 3. operum
legal. tit. 5 art 3.
num. 13.

l. si quis decurio,
C. de falsis. Brun-
nemannus ib.

(d)
Auserius in Ad-
dit ad Decis. Cap-
pelle Tholof. de-
cis. 370

Tacitus lib. 11.
Annal.

Bart. (a) dicit: notarium hæreticum posse con-
ficere instrumenta, quia licet sit infamis, non
tamen in officio deliquit; eodem fermè modo,
quo gesta coram Iudice infami valent; neque
in eum potest opponi talis exceptio, nisi fortè
in officio infamiæ notam contraxerit, ac proin-
dè eo dejectus fuerit. Ex *Arcadii* item, &
Honorii sanctione (a) cum expressè habeatur,
non posse quem eo officio fungi, in quo deliquit;
sequitur aliud officium, in quo non deliquit
posse exercere: & ita aliquando consuluit etiam
Cephal. Pendente accusatione etiam falsi, posse
notarium conficere Instrumenta, dixit *Felinus*;
eà ratione, quòd, pendente inquisitione, non
potest quis privari sui officii possessione, vel su-
spendi, nisi propter ipsius criminis enormita-
tem; & ita refert decisum *Antonius Espeissus*
in Senatu Parisiensi anno 1607. Imperator *Con-*
stantinus (b) etiam statuit, Decurionem, qui
arguitur de falso, eo tempore admissò, quo fuit
Tabellio, interim in dignitate esse; ibique vi-
dendus *Brunnemannus*. Non enim facilè indul-
gendum est desiderio accusatorum. In negotio
præcipuè suspensionis ab officio temperatè pro-
cedendum esse, (cùm suspensio famam lædat,
& pœnam inferat) dixerunt *Berlicbius*, & *Au-*
frerius (c); aliàs *esset ille damnatus, antequam*
reus. In puniendis quidem Ducum militarium
criminibus; veluti, si datà operà malè pu-
gnâsse probatum fuisset, Romani leniter, ac
clementer procedebant: quòd si ex inscitia,
vel

vel fatis urgentibus clades accepta esset , non modò non puniebant , sed præmiis potiùs , perindè ac si rem benè gessissent , afficiebant ^(a). Huc facit , quod , ex *Plutarcho* in Cicerone , legimus de Tribunatù Clodii . Ejus gesta dum conaretur Cicero rescindere , ed quodd malè Tribunatum adeptus , gerere illum jure non potuerat ; Cato Clodium defendit , cujus alioqui Tribunatum non laudabat , inquiring , Populum Romanum rectè Plebis Tribunum eum fecisse (quamquam sacratà lege caveretur , ne quis Pl. Trib. fieret nisi plebejo patre natus , Clodius verò à plebejo se , in fraudem legis , adoptari curasset) qui decernere hanc potestatem etiam servo , aut libertino , nedum civi , & patricio , poterat . Rem initio impediri potuisse ; factam infectam haberi non posse . Ideò Imp. quoque Antoninus , & Verus rescripserunt , ^(b) *Non admitti contradicere volentem , quòd non rectè quis sit creatus Decurio , cum initio contradicere debuerit : & Ulpianus idem ait , l. 2. D. de in jus vocando . Grivellus supra laudatus , ex l. 2. ff. de bonis damnatorum , (c)* (ubi dicitur , spoliari quempiam in carceribus non debere , nisi post condemnationem) probat , pendente accusatione criminali , pristinam interim dignitatem retinere accusatum . Quodd si ita conjectari licet , addam ego ^(d) Gordiani Constitutionem : *Nec enim , quasi maleficiis ejus sit maritus extinctus , crimen intendens , sub pretextu accusationis , quæ donata sunt ,*

^(a)
M. de Rep. lib. 1. disputat. 31. Plutarchus in vita Ciceron.

^(b)
l. Imperatores D. de Decur.

^(c)
Grivellus d. decis. 60.

^(d)
l. si maritus, C. de Donat. inter virum, & uxorem.

(a)
*Accursius in d. l. si maritus. Ar. u-
 mento l. 1. §. decre-
 talis De successorio
 edito.*

*auferre debuit ; cum causa liberalitatis à cri-
 minatione separata sit. (a)* Ubi Accursius no-
 tat, accusationem præcedere debuisse.

Igitur, tametsi datur, criminalem actionem
 in P. Æmilium locum sibi facere ; non ided
 verum erit, posse quempiam, eo nomine, Di-
 plomatis executioni moras necere.

Stante Republ. Rom. cum in electione Ma-
 gistratus *legibus tabellariis* fraudes multæ per
 ambitum fierent, adversus eos, qui ita appe-
 terent Magistratum, ambitus instituebatur ac-
 cusatio, & judicium ; cujus argumenti legun-
 tur variæ Rhetorum Orationes, & præcipuè
 Ciceronis : idedque moris erat, non, statim
 ac designati qui erant Consules, Prætoresve,
 capere Magistratus insignia, sed post menses
 quinque ; & interim de ambitu accusari pote-
 rant. Ita ex Cicerone in Oratione pro Sylla (b)
 conjicit Gruchius ; & Dionysius Gothofredus
 in *L. Publius* : Consules (inquit) *alio tempore
 designabantur, alio Magistratum ingrediebantur* : P. Cornelius Sylla, & P. Antonius Patus,
*designati sequentis anni Consules, mox ambitus
 accusati sunt per L. Aurelium Cottam, &
 L. Manlium Torquatum, & damnati, ut re-
 fert Asconius : licet apud Dionys. Halicarnass.*
 (c) legamus, quod, cum Posthumius Comi-
 nius, & Sp. Cassius eodem momento designa-
 ti, creati, sive renunciati Consules, Magistra-
 tum essent ingressi, postmodum in jus vocari,
 & accusari nequiverunt. n Magistratibus Mu-
 nici-

(b)
*Cicero in Orat.
 pro Sylla. Idem
 Gruchius lib. 1. in
 fine.
 Dionys. Gothofr.
 in L. Publius Ma-
 cius, D. de condit.
 & dem.*

(c)
*Ascon. in Orat.
 Cicer. pro C. Corn.
 circa fin.
 Dionys. Halicar-
 nass. lib. 6.*

nicipalibus aliter res se habebat : antequam enim Decuriones ad Magistratum accederent (a) *per tres menses nominari* debebant, *ut si quærimonia eorum* (nempe detrectantium, ac ininus subire nolentium) *iusta visa fuisset, sine impedimento, in absolvendi locum alius subrogaretur*. Scimus: verum hæc parum ad nos: neque enim ambitus accusatur Æmilius, neque de excusatione à Magistratu agitur. Id modò apprimè est considerandum, post latam Legem Regiam, nulli privatorum amplius facultatem fuisse, aut conqueri, aut ei insultare, quem dignum Magistratu Princeps censuisset. Antonius Lulchius in Oration. Ciceronis pro Sylla : (b) *Publius Sylla* (inquit), *& Antonius, Romani Cives, Consulatum per ambitionem obtinuerant ; proinde damnati, graviterque mulctati fuerunt, juxta consuetudinem, & leges Romanas, quæ hodie locum non habent, nec habuerunt, ex quo dignitates ad arbitria Principum Romanorum devenerunt*. Brevius, & melius Modestinus J. Consultus. (c) *hæc Lex* (nempe ambitus) *in Urbe hodie cessat, quia ad curam Principis creatio magistratuum pertinet, non ad Populi favorem*. Sic quoque, cum nulum jus Majestatis populo remansisset, nec in eum crimen læsæ majestatis comittebatur (d).

Jus itaque creandi Magistratus (uti diximus) ad solum Principem spectat, sive, ut jurisperiti etiam ajunt, censetur inter Regalia (e), & quidem majora. Ita Frideric. Imp.

(a)
l. 1. C. de Magistr. Municipal.

(b)
Antonius Lulchius in Comment. Orat. Cicer. pro Sylla.

(c)
Modestinus in l. 1. D. ad leg. Juliam de Ambitu.

(d)
Quirinus Kubeck in Centuria quæst. III. Politico Jurid. cent. 11. quæst. 4.

(e)
Ex Ulpian. in l. quidam, D. de re judicata.

(a)

Cap. unic. quæ sint regalia. Cap. 1. §. homicidium Const. de pace tenenda. Dominic Antunes Portugal. de Donation. Regils p. 2. lib. 1. cap. 12. n. 5. Sixtinus de regalibus lib. 2. cap. 15. Pfeils. conf. 78. Cravett. Conf. 338. n. 1. & 592. n. 99. & 963. n. 2. Bald. conf. 333. vol. 1. Antonius Perez de Jur. publ. Carolus Loyseau des offices lib. 1. c. 10.

(b)

Seneca lib. 6. de Clem. ad Neronem Dio. lib. 58.

(c)

Bald. in cap. 1. n. 11. de Allod. & in cap. 2. §. ad hæc qui allodium de pace juram firm. Curtius Senior Conf. 65. n. 2. Abbas Conf. 6 n. 2. l. 2.

(d)

I. ult. C. ubi Senatores, &c.

(e)

Petrus de Vineis lib. 6. Epist. 26.

(f)

l. non alias, D. de Judicis. Spartianus in Hadriano.

(g)

Julius Capitolinus

in cap. 1. quæ sint regalia, (a) & in Constit. de pace tenenda, ait: Ab Imperatore, vel ejus voluntate constitui, & confirmari. Seneca (b) ad Neronem Tu potes dignitates infringere, remove, & transferre. Et Mæcenas jam pridem monuerat Augustum (apud Dionem) ut solus, sine plebe, populo, ac Senatu, Magistratus crearet. Unde dixerunt Baldus, Curtius, & Abbas (c) quod ab eodem jurisdictiones, confessiones, commissiones, & confirmationes fluunt, ac per appellationes, nullitates, querelas ad eum refluunt. Ideo etiam Senatores, & Viri Illustres, post depositam administrationem, in causis criminalibus, in quibus non admittebatur Procurator, solum coram Principe, vel sacro cognitore, cui Princeps expressè mandaverat, poterant accusari. Ita Imperator Zeno ad Arcadium Præf. Præt. (d): Ultionis autem tantis inferendæ dignitatibus modus, non nisi Principis residebit arbitrio: & Imperator Fridericus II. apud Petrum de Vineis (e): Soli nostri decus tam veterum dignitatum ornamentis fovemus, quam novis honoribus ampliamus. (f) In Spartiano legimus, Hadrianum imperatorem, ubi de Senatore judicandum esset, Equiti Romano, neque secum, neque sine se judicare permisisse. Quam rationem & M. Antoninus Philosophus secutus, hoc addidit, ut Senatorum causæ secretò tractarentur, teste Capitolino, (g) Alexander autem Severus idè Præfètos Prætorio Senatores

totes esse voluit, ne quis non Senator de Romano Senatore judicaret. Plura qui volet legat Mylerium de Principibus. (a)

*nus in Ant. Petrus
Ærodius rer. Ju-
dic. lib. 1. tit. 5. c. 8.*

(a)

Ut tandem manum de tabula, illud cogitandum, ac memoriâ recolendum sæpius venit, quodd, rectè, nec ne Magistratum Rex in P. Æmilium contulerit, disceptandum ultrò non est: quippè quia non inauditâ causâ eundem elegit, sed ex certa scientia, præviaque Excellentissimi *Proregis*, pro more, nominatione, additaque meritorum ipsius commendatione. Quem quidem Excellentissimum Dominum *Proregem* haud latere oportebat instituta in Pistores, ipsumque met P. Æmilium, jam ab anno 1674., accusatio. Itaque non poterit in præsentiarum quoquomodo obijci, veluti ignota Principi; cùm, & si eam ignorasset, nihilo tamen minùs electio infirmenda non esset; ut Franciscus Hotmannus (b) probavit in interpretatione *l. Barbarius*. Sed quid isthæc memoro? Nonnè iidem nostræ Civitatis *Electi*, atque *Deputati*, per literas, clementissimum nostrum Regem rogârunt, immo orârunt, & deprecati sunt, ut aliquo Magistratus insigni P. Æmilium decoraret? Quid est igitur hoc P. C.? Siccine suum ipsum judicium obliviscuntur? Satiùs quidem erat beneficium non conferre, quàm postea bene facti pœnitere. Nesciebam ego, eò jam deventum esse, ut malint homines pudorem abjicere, & constantiam, quàm iniquum Accusatorem, atque

*Nicolaus Myle-
rius de Principi-
bus c. 41. de Ma-
gistratu, & of-
ficialium ordine.*

(b)

*Franciscus Hot-
mannus l. 1. qu. III.
q. 17. l. Barbar.
D. de officio Prae-
tor.*

Syco-

Sycophantam, obtentâ Reipublicæ charitate, deferere.

O tempora, ò mores ! immo ò summam nostram, & pudendam calamitatem. *Nonne vos estis* (dicam cum Dione Chrysostomo (a), *qui sapenumerò nos laudastis totâ die? (*) ita ne per Jovem, atq; Deos, vosmet falsi testimonii condemnatis? Et utrum nunc hæc irati dicitis, an tunc illa adulantes? Et nunc decepti magis, an tunc decipientes?* Οὐχ' ὑμῖν ἐστὶ, οἱ πολλὰ κῆς ἐπαυνοῦντες ἡμᾶς δι' ὅλης τῆς ἡμέρας; (*) εἴτα, πρὸς διός καὶ Διὸν, παρ' αὐτοῖς. μαδομπτρυῶν ἐλαίσαι; καὶ πότερον, νῦν ταῦτα οὐριζόμενοι λέγετε, ἢ τότε ἱκανὰ κολακίζοντες; καὶ νῦν ἀπατάμενοι πολλοί, ἢ τότε ἔξαπατῶντες. Sed hæc missa facio, quandoquidem nullum in lamentatione præsidium. Illud tamen inculcandum maximè videtur, quòd cùm ad curam Principis (ex Christoph. Besoldi & aliorum sententiâ (b) Magistratuum creatio pertineat, uti dictum est; ipsoque jubente omnis dignitas sublineatur; is, quem Princeps elegerit, dignus nè sit, dubitare, sacrilegium reputandum esse sanxerunt Imperatores Valent. & Theod.: cùm enim Symmachus Præfectus Urbis (anno 380.) Epistolam scripsisset hujusmodi (c). *Ut vestri numinis veneror San-ctiones, ita observantiam jugem saluberrimis Divi Genitoris vestri impendo decretis. Quid enim ille constituit, quod possit publica cura deferere? Is inter alia, quæ in bonum publicum contulit, etiam medendi professoribus dedit ordinem successionis, si locum quempiam de-*

(a)
Dio. Chrysostomus
Orat. 48.

(b)
Chrysost. Besold.
de jure Majest. c. 3.
n. 2. Doctor Mar-
ta de Jurisdictione
lib. 1. cap. 42.
I. fia. G. de Con-
suetud.

(c)
Symmachus l. 10.
Epist. 47.

cedentis fortuna nudasset. Quâ lege cautum est, ut primi artis ejusdem de novorum scientiâ judicarent. Hanc formam, quantum asserunt, ætas secuta servavit, D. Imperator. Nunc Joannes V. P. non cum gradum, quem subrogandis dederunt Divalia rescripta, sed summo proximum conatur adipisci, fultus Palatinæ militiæ privilegio, & impetratione specialis oraculi, quò Episteti Archiatri locum, tunc adhuc superseditis, impetravit. Sed quia lege, & more cogentibus, summates ejusdem professionis par fuit in examen acciri, adhibitum est Judicio collegium omne medicorum. Quorum potissimi, inter venerationem legis, & novi beneficii reverentiam judicare non ausi, cum locum Joanni V. P. statuerant deferre nudum, quem tenere potuisset; si eo tempore, quo aula obsequiis deputatus est, archiattrorum numero fuisset adjunctus. Et cum ab eo Palatini honoris officia postcerentur, ut codicillorum prærogativa monstraret, quis illi inter Archiatros ordo competeret; asseruit domesticâ expilatione etiam documenta sibi dignitatis ablata. At verò pars magna Medicorum, munita lege Divali, eorum exempla deprompsit, qui è Palatio in hunc gradum servato ordine transierunt. Quare motus ambiguus, & neque Divi Genitoris vestri ausus rumpere Sanctionem, neque obviam specialibus venire præceptis, Divino arbitrio numinis Vestri, subditis allegationibus partium, summam negotii reservavi: oppericens quid de-

libe-

liberatio Augusta constituat, CUI SOLI FAS EST DE SCITIS DIVALIBUS JUDICARE. Imperatores rescripserunt: *Disputare de principali judicio non oportet: sacrilegii enim instar est dubitare, an is dignus sit, quem elegerit Imperator.* (a) Cassiodorus ad hanc sententiam: *Merito enim* (inquit), *& sacrilegii pœnâ percellitur, qui iniquo persuasionis pondere ausus est Majestatem regii nominis ingravare* (b). Rescriptis namque Principum indistinctè parere, & executioni ea mandari oportet; uti idem Imperator Valentinianus, ad Præfectum Annonæ Urbis Romæ scribens, statuit: *Sacrilegii instar est super quibuscumque administrationibus, vel dignitatibus promulgandis Divinis* (idest Principibus) *obviare beneficiis.* (c) Ubi notat Wessembecius (d) *Effectus ingens tribuitur, cum sacrilegii instar esse scribitur de potestate, & viribus horum dubitare, l. sacrilegii hujus tituli: quod in materia subiecta verum est, cum scilicet Princeps de his scribit, quæ nemini nocent, proprièque ab ipsius potestate dependent, ut sunt administrationes, Jurisdictiones, dignitates, de quibus loquitur d. l. sacrilegii, & l. unica ad l. Jul. de Ambitu. Nam quæ ad rem privatam spectant, & alterius jus lædere possunt, iis quisque se opponere, & contra jus suum tueri potest. Nam in conferendis dignitatibus nulli fit injuria, sed tantum gratia eas habenti. Ideò rescripta gratiæ, seu beneficii, vel dignitatis, suam merentur executionem.*

Qui-

(a)
l. 3. C. de Crimine
Sacrilegii.

(b)
Cassiodor. lib. 9.
var. op. 19.

(c)
l. Sacrilegii, C. de
diversis Rescriptis

(d)
Wessembecius in
paratitulis, Cod. d.
tit. 23. de diversis
Rescriptis. nu. 6.

Quinimmo hæc, etiam si contra jus impetrata alium lædant, dummodò tamen prosint petenti, sunt observanda; ex alia ejusdem Valentiniani Lege. In iis igitur tantum, in quibus disceptandum esset, annè contra jus sint obtenta, meritò quis dicet, executionem retardari debere (a) De his Ant. Perez ita loquitur (b) *Discriminis ratio est, quòd qui rescriptum Gratiæ impetrat, certet de lucro captando, & honores ambiat; qui verò Justitiæ, id faciat juris sui vel defendendi, vel prosequendi causâ. Interest & illud inter rescripta Gratiæ, & Justitiæ, quòd quæ Gratiæ sunt non exigant causæ cognitionem; utrum justa, vel injusta sint; cum ex mera gratia, & liberalitate Principis procedant. Disputare de principali judicio in hoc casu non oportet: sacrilegii enim inslar est, dubitare, an is dignus sit, quem elegerit Imperator. Sed ut aliquando in viam redeamus, audiat Jacobus Vander Graëf (c) in suo syntagmat. Juris public. Hac præsumptione sunt muniti Judices, ut pro sacrilego habeatur, qui dubitare ausus fuerit de fide ejus, quem Imperator eligit: Et Brunnemannus, (d) Sacrilegii inslar esse, illum dignum officio non judicare, vel eum non potuisse creari, quem Princeps dignum esse judicat: & Gl. in eandem legem: Quia Imperator potest conferre dignitates cui vult, & nobilitare quemcumque. Sic Decius quoque docet, tanti faciendam esse auctoritatem Principis, (e) ut licet eligat indignum,*

H

di-

(a)

l. rescripta Cod. de Precibus Imperatori offerendis. l. 4. C. si contra jus aliquid fuerit impetrat.

(b)

Ant. Perez in G. tit. de diversis rescriptis num. 3.

(c)

Jacobus Vander Graëf. in syntag. Jur. Publ. c. 11. de Magistr. Creatione num. 11.

(d)

For Brunnemannus in d. l. 11. C. de crimine sacrilegii.

(e)

Accursius in d. l. 2. Dec. cons. 614.

dignus tamen ille cenferi debeat: & Carolus M. addit, etiamfi non adest claufula non obfiante. In eandem fententiam pedibus eunt Antonius Mornacius, in d. l. facrilegii. Bald.

(a)
Bald. in d. l. 2. C.
de Crim. facr.

Hopingius de jure
infignium cap. 8.

§. 1. membro 11.
num. 25.

Calliodorus lib. 9.
epiftola 22. Atha-

larici ad Pauli-
num. Janus Lan-

gleus lib. 7. fene-
ftrium cap. 10 cir-
ca finem fol. 400.

& Hopingius de jure Infignium: (a) Neque abs re Calliodorus: De illo nefas eft ambigi, qui meruit eligi judicio principali. Principalis fi quidem (inquit Janus Langlæus) judicii culmen excelfum eft; cùm qui ab eo provehitur præcipuus, & plenus meritis æfimetur: nam, fi æquabilis credendus eft, quem juftus elegerit, omnium profectò capax poteft effe meritorum, qui judicem cunftarum meruit habere virtutum. Quid enim majus queritur, quàm ibi inveniffe laudum testimonium, ubi gratificatio non poteft effe fufpecta? Regnantis quippè fententia judicium de folis actibus fumat, nec blandiri dignatur animus Domini, poteftate munitus. Symmachus etiam: (b) Quandoquidem,

(b)
Symmachus lib.
10. epift. 34

Auth. ut judices
fine quoque fuffra-

gio §. eos autem
coll. 2. Valenzuela

conf. 102. num. 27.

Aristides in ora-
tione de laudibus

ætern. Urbis.

Themiftius in ora-
tione ad Valentem.

Herodotus lib. 6.
Hiftor. Antonius

Muretus in ora-
tione de Offic. Jud.

qui fummi loci Judices decolorant, facri testi-
monii facilitatem videntur incedere: & Impe-
rator Justinianus, Quis enim non diligat eum,
& honeftate compleri magnâ putet, fi noftro
decreto, judicioque tui culminis ad cingulum
veniat, testimonium quidem habens, quod fit
optimus. Meritò igitur Aristides Imperatorem
vocat Magnum Judicem; & Themiftius Im-
peratoris (inquit) nomen refpuit, illudque Ju-
dicis amplètitur: quia illud potentia, hoc ve-
rò fapientia nomen eft. τὴν μὲν τῷ Βασιλεὺς τιμωρίαν

ἐπαγγίλει, τὴν τῷ δικαίου δὲ ἀγωγῇ. οὗ ἐκείνου μὲν διακρίνει πρός
φύλακα,

πῦμα, τὸ δὲ, σόπιος. Quare olim non Reges, teste Herodoto, sed Judices vocabantur: ut intelligamus, ait Muretus, *nihil esse tam Regium, quàm judicare*.

Nil ultra moror in re tam perspicua apud DD. (a) verùm illud auctarii loco apponam, quòd Gratianus ait: collationem Ecclesiasticorum beneficiorum à Principe factam, tametsi homicidis, irregularibus, & indignis, nihilo tamen minùs substineri oportere. Quin etiam, si Princeps mulieri scenicæ ullam concefferit dignitatem, omnem aliam maculam videtur abolivisse: ex Imper. Justiniani rescripto. (b) Hinc putavit Bald., eum, qui consequitur dignitatem, tacitè videri restitutum *ad famam*. Sicuti electum à Papa Episcopum, intelligi legitimum, ac natalibus restitutum. Eodem ferme modo in magistratibus, delatus honos testis innocentix est, & electio habetur pro approbatione, teste P. Ærodio (c). Cùmque Princeps *minori* Magistratum defert, omnia eum gerere posse decernit; incapacem capacem faciens; de qua re obvia in Historiis sunt passim exempla. (d) Eàdem planè ratione, non posse opponi Judici, quòd sit criminosus, docuere: *Innocentius, Cardinal. Alexander, Marianus Soccinus, Julius Clarus, Sigismundus Scaccia*, aliique. Similiter gesta à servo, vel ab eo, quem Princeps, aut Pop. R., per errorem, Prætorem creasset; vel cui administrationem, vel dignitatem aliam contulisset; Ul-

(a)
Jo: Bodinus de
Rep. lib. 3. cap. 4.
pag. 461.
Gratian. discept.
186. num. 52.

(b)
l. Imperiales § si-
miles C. de nuptiis.
Bald. ibidem, &
in d. l. Barbarius.
Ivo. Carnutens.
epist. 66.

(c)
Petrus Ærodus
rer. jud. lib. 2. de
offic. Magistr. tit.
9. cap. 4.
l. quidam consule-
bat D. de Re jud.

(d)
Modestus. Pistor.
conf. 46. num. 13.
vol. 1.

Ansaldus de Ju-
risdict. p. 11. tit. 7.
cap. 1. num. 9.

Innocent. in cap.
super literis n. 91.
de rescript.

Cardin. Alex. in
cap. qualiter, &
quando de accusat.

Marian. Soccin.
in eod. cap. quali-
ter num. 72.

Julius Clarus lib.
5. sententiar. § fin.
question 43. vers.

item quero
Sigismund. Scacc.
de sent. & re jud.
cap. 1. gl. 4. quest.
1. num. 21.

(a)
Cujacius lib. 8. ob-
serv. 33

Jacobus Gotho-
fredus de electione
Magistratus in-
habilis . seu inca-
pacis per errorem
facti.

Scaccia ibidem
quæst. 3. num. 3.

l. 1. §. remouet
D. de Postulando.
Bald. in l. Barba-
rius num. 8. vers.
fin & vers. sed hic
queritur col. 4. ff.
de offic. prætor. in
1. lecti.

(b)
Claudius Salma-
sus in ejus respon-
sione Regia pro
Carolo I. ad Ser.
Britannicæ Regem
Carolus II.

Plinius lib. 10.
Ep. 55.

pianus rata esse scripsit : sicuti legimus in maxi-
mi Cujacii (a) observationibus, & in Gotho-
fredi eruditissima, & accuratissima illa disserta-
tione : de electione Magistratus inhabilis . Po-
tissima verò ratio secundum Scacciam est , quia
dignitas jure dominii retinetur , donec Princeps
eam non auferat ; & nemo alius de indignitate
potest excipere ; quia non pertinet ad subdi-
tos Principis factum ad trutinam revocare ,
post quàm illud fuerit confirmatum , ex Bald.
in dicto l. Barbarius : & ita ubique observari
ait : quia nemo debet opponere de promoti
indignitate ; sed adire Principem , & ei , quali
ignoranti notificare : cautè tamen , secretò , ac
modestè , ne in suspicionem livoris veniat : sic
eruditissimus Claudius Salmasius (b) ait : Om-
nes Carie Justitiæ , quæ in Regno sunt , potesta-
tem judicandi habent à Rege , & nomine ejus
jus reddunt ; ideò & presens in his semper esse
existimatur . Præterea Regem dare Judices , &
Commissiones , ut vocant , ad judicandum per
diplomata sua , nemo inficias ire potest , & of-
ficia judicaturæ , quibus vellet , conferre . Facit
etiam , quod Plinius nepos , cùm esset Bithiniæ
Proconsul , nihil decernendum putavit in Ar-
chippum Judicem (& si damnatum ob falsi
crimen in metallum , restitutum tamen se à
Domitiano Caes. dicentem , cujus Epistolam ad
L. Appium Maximum ostentabat , quæ sic ha-
bebat : Archippum Philosophum , bonum virum ,
& professione suâ etiam majoribus responderen-
tem,

tem, commendatum habeas velim, mi Maxime, & plenam ei humanitatem tuam præsles in iis quæ verecundè à te desideraverit) nihil, inquam decernendum putavit, donec Trajanum consulisset: eoque consulto, pronunciavit, Archippum restitutum videri: tanti fuit Imperat. simplex commendatio. (a) Non absimili modo rescripsere Impp. Honorius, & Theodosius; nempe ut, semel rescripto impetrato, non inquireretur, per quem preces oblatae essent, servum, an ingenuum.

(a)
l. Unicus, C. de
precib. Imperat.
offer.

Absolvam postremò rem omnem, claudamque rivos (b) Jacobi Gothofredi, viri doctissimi verbis, cujus unam, & alteram periodum describam: quandoquidem ejus libri videndi potestas facta fuit, postquam de allegata Constat. Impp. Valentiniani, & Theodosii verba fecissem. Rem enim, ut dicitur, ipsam acu tetigisse videtur; ita ut, quod è re præsenti est, aliud desiderari non possit. Ejus autem verba hæc sunt: *Verum quia Magistratum creatione in Urbe ad Principis curam translata, ut Modestinus scribit l. unic. D. ad l. Jul. de Ambitu (cui convenit, & solennis jam Juvenalis locus sat. 10.) ex unius Principis nutu, interpretationeve tota res hæc penderet; quod in singulis è populo haud aequè emergere poterat: quâ causâ privato fas non esse de ejus capacitate, & habilitate quærere, quem Princeps elegisset. Et cum pluribus aliis in locis Cod. Theodos. sub tit. de medic. & professorib. idem*

(b)
Jacob. Gothofred.
in d. tract. de ele-
ctione Magistrat-
us circa finem.

affir-

(a)

Jacobus Gothofredus in C. Theodos. tit. de denunciationibus, et edictis Rescripti lib. 2. tit. 4. versumque postremum.

affirmet Gothofredus (a); paullo latius tamen in tit. de Denunciationibus, & Edictis &c. hæc tradit in interpretatione ejusdem l. sacrilegii, promulgatæ æræ Christ. anno 385. Ita enim hic locus interpungendus, & intelligendus est. Nempè enim agit ea lex de Beneficiis seu rescriptis singularibus Principis super Administrationibus, seu Dignitatibus, certis personis concessis, & collatis; quæ utique rescripta promulgari oportebat, seu vulgari (ut loquitur l. 2. infra, unde vi) apud acta, edique duorum presentem, & faire enteriner ses lettres (b).

(b)

Enteriner usurpatur à nostris Regnicolis l. Conf. qui interinore dicunt, cum privilegii petitur executio: unde interinatio pro executione ratione eisdem dicitur, Teste Reg. Rovito ad pragm. 1. de Privilegiis, infra annum exhibendis n. 4. atq; etiam Reg. Copyc. Latr. decij. 154. n. 64.

Quare ejusce legis sensus hic est: Non posse, non debere quemquam impedire, quominus codicilli, seu Beneficia, & Rescripta Principum, quibus administrationes, vel dignitates quadam certis personis conferuntur, promulgentur; atq; adeò quin vim suam ea obtineant: immo sacrilegii instar esse, si quis hujusmodi promulgationi, atq; adeò Beneficiis Principis se se opponat, vel obviam eat: pari prorsus ratione formulaque, quæ idem Valentinianus Jun. anno superiore 384. ad Simmachum P. V. scribebat l. 3. C. de crimin. sacrilegii. Disputare de principali judicio non oportere, & sacrilegii instar esse dubitare, an is dignus sit, quem elegerit Imperator: quæ quidem mihi omninò lex emissæ videtur ad relationem Simmachi P. V. li. 10. Epist. 40. in qua agitur de impetratione specialis beneficii, seu præcepti, quo Joannes Medicus Epicteti Archiatri locum, tunc adhuc super-

perstitis, à Principe impetraverat (quas vocamus lettres de Survivance :) quo tamen non obstante, *Valentinianique Senioris Lege* cogente, quâ cautum erat, ut primi ejusdem artis de novorum scientia judicarent, ordoque successionis inter Medicos observaretur; ad summates, seu Collegium Medicorum in exanem accitus fuerat. Cumque de eo dubitatum fuisset, utrum is eum locum obtinere deberet, quem *Rescripto* impetrasset; *Simmachus*, neque *Valentiniani Sen.* sanctionem rumpere ausus, neque specialibus praeceptis, seu beneficiis *Valentiniani Jun.* obviam venire; ad *Valentinianum* ipsum de eo referendum credidit: quòd soli scilicet Principi fas esset de scitis Divalibus judicare. Quare ad hanc *Simmachi* hesitationem eâ lege 3. *Valentinianus* rescripsit: Disputare de principali judicio non oportere, Et sacrilegii insar esse dubitare, an is dignus sit, quem elegerit imperator. Ait lex, elegerit, non tantum ad Magistratum, vel Dignitatem, ut in specie d. l. 5. de divers. rescrip. verum etiam in ordine, seu Collegio quocumque: ut in sp. d. lex. 3. Et ita is, cui extraordinarium locum, Princeps speciali beneficio in aliquo ordine, seu Collegio adsignavit, examinandus ultra non veniat: multò minus locus ejus, seu gradus impugnandus.

Hæc, quantum licuit per ocium, adjicere visum iis, quæ luculentissimè scripsit, uti & doctissimè, præceptor meus in hac eadem
cau-

causa . Cur verò has collegerim spicas , ingenuè , qui meus , & perpetuus mos est , scripti hujus initio dixi . Non enim cæteroqui is ego sum , qui tam magnifice de me sentiam , ut putem , meam quoque ad hoc qualem qualem conferri opellam omninò oportuisse ; ut plenius , liquidiusque de bono jure P. Æmilii constare possët . Scio quidem , qualis , quantusque sit , qui Patronus ejus tuetur famam ; cui si me comparare velim ineptus forem . Illud tamen non dissimulabo , spem me concepissè non dubiam , illos ipsos Dominos , è Nobilium Curiiis , Spectabiles *Deputatos* , quibus nunc publica Civitatis res demandata est ; qui , nequissimi Delatoris mendaciis supra quàm par est credentes , P. Æmilium ita nunc insectantur , ut in Judicum M. Curie Vic. numerum referri , Regisque nostri Augustissimi honorifico frui nequeat munere : illos ipsos (inquam) cùm hæc resciverint , deprehenderintque , quàm vana , quàm non æqua , quàmque ad neccendas moras Regii diplomatis executioni parum apta instituta sit accusatio ; mutatà mox sententià , non destituros tantùm ab incepto , nec ultro restituros alioqui eis addictissimo P. Æmilio ; sed & favoribus favores adjicientes , pro eorum , qua ab Avita Nobilitate pollent humanitate , apud Excellentissimum Regni hujus Moderatorem optimum (cui uti vivæ Regis imagini etiam magna pars Regaliæ communicata est) Regiumque Collaterale Consilium , cæterosque

Illu-

Illustres Dominos Administros, ad causam cognoscendam vocatos; inmodò Serenissimum apud, atque Potentissimum Regem nostrum, si fuerit opus, additis quoque precibus, ita ejusdem accusati merita laudibus prosecuturos, ut & Judicis insigne hoc munus, ac fortassis majorem quamlibet aliam promereri queat dignitatem: quam contulisse Regem satis est, ne quis acclamare quicquam possit. Non enim est nostrum exquirere Regis Judicia: *Et Principi* (ait Tacitus) *summum rerum arbitrium Dii dederunt, subditis obsequii gloria relicta est.*

Post hæc scripta pervenit ad manus meas eruditissimi Regentis olim Hieronymi Caimi absolutissimus Tractatus de Regia visitatione: cumque artic. 4. legissem Quæstionem, quâ de promotione, *Et suspensione inquisiti*, pendente hoc judicio, agit; eamque ad rem nostram maximè facientem, & difficultatis nodum solventem invenissem; quia liber non adhuc per typos evulgatus est, *Quæstionem* totam exscribere libuit, cujus verba sunt hæc.

Et quoniam, captâ visitatione, sepe dubitatur, an officialis sit interim suspendendus, Et an possit ad alia munera promoveri; conabor omnia, quæ apud interpretes in hac materia reperi, infra scriptis casibus comprehendere.

Primus est quando agitur de crimine non commissio in officio; *Et tunc, licet accusatus non sit admittendus ad novas dignitates, tamen retinet jam datas, nec suspenditur* l. 1. ubi Johan-

(a)
l. unicuique C. de
proximis sacrar.
Scrip. lib. 12.

Ripolla de Rega-
liis cap. 1. num. 13.

Et 14
Christoph. Cre-
spinus de Valdaura
observ. 1. nu. 230.

nes de Platea, de reis postulandis lib. 10. Roman. Conf. 297. num. 3. Felin. Cap. omnipotens de accusat. *Sola etenim accusatio non parit infamiam ante sententiam* : Dyn. Cap. infamib. num. 6. de regul. Jur. lib. 6. *licet aggravet quodam in modo opinionem accusati*, Johannes de Platea dicta l. 1. , Felin. dicto Cap. omnipotens; *quæ sanè aggravatio, seu suspitio non est tanti momenti, ut dignitatibus, seu officiis possessis aliquod præjudicium parare possit, sed tamen impedit futurorum petitionem (ut dixi): quod adhuc non est perpetuum, donec sequatur sententia, sed solùm per annum admittitur, ubi non steterit per Reum, quò minùs causa finiat* l. Reus delatus, ff. de mun., & honor, l. Lucius, §. idem respondit, ff. ad Municip., qua, tempus favore publico restrictum esse ad annum, tradit Johannes de Platea, dicta l. 1., & Innoc. Cap. accusatum de Simoniiis. Idem dicitur de Reo delato, dum non potest esse Procurator, ut anno transacto esset prohibitio, l. Reum in fine, C. de Procurat., Et si quis fuit relegatus, vel remotus à dignitate, ad tempus tunc restitutus, debet tantum per idem tempus repelli à nova dignitate l. ordine, ff. ad Municipal. l. ad tempus, C. de his, qui in exilium dantur lib. 10. Evanesceit enim infamia juris finito tempore; quando videlicet, causâ cognitâ, fuit moderata pœna ad hujusmodi relegationem, vel amotionem temporalem, l. 1. C. de his, qui in exilium dantur lib. 10. ubi Johan-

nes

nes de Platea in l. Imperator, ff. de postulat; glos. in §. pœna gravior, l. quid ergo, & ibi Bart., ff. de his, qui notantur infam.: secus esset si moderata fuisset pœna, sine causâ cognitione; vel si imposita esset in judicio, perpetuam infamiam asserente, hujusmodi temporalis relegatio, vel amotio à dignitate, glos. Bart., & Johannes de Platea, ubi supra: sed tamen non adeò evanescit, quin remaneat ejus vestigium, quod impedit revcrâ promotionem ad novos honores per tantidem tempus, uti dixi. Hæc autem procedunt multò magis si ageretur de Inquisito, Felin. dicto Cap. omnipotens, & sentit Bart. dicta l. Reus delatus, dum se remittit ad Innocent. dicto Cap. accusatum. de Simonis.

Sed quid dicendum, si quis fuerit electus, sed nondum nactus sit possessionem sui officii? an, si accusatus fuerit post electionem, sit repellendus à possessione sui officii, tamquam à dignitate nova. An verò potius sit ad eam admittendus, tamquam dignitatis, jam acquisitæ, prosequatur possessionem, ubi nihil aliud adesse, quàm accusatio ipsa, ex qua repellendus sit? facit l. pen. ff. de nulk. testam., ubi electus ad militiam, non dicitur miles, antequam in castris sit: & ad idem spectat, tex. in dicta l. Reus delatus, §. 1. ff. de mun., & honor., ubi agitur de impediendo, ne electus possessionem honoris consequatur, & dicit glos. in verb. appellatio, & in verb. honoris admitti, quia agitur de ac-

quirendo novo honore. Idem firmat glos. in l. unic. §. 1. in verb. participari, ff. nihil innovar. appellat. pendent. , *Et ita præsupponere videtur, licet jam quis sit electus, cum tamen adhuc non sit nactus possessionem, eum habendum esse loco ejus, qui agit de acquirenda nova dignitate; sed meo judicio hujusmodi questio decidenda est ex iis, quæ clavius tradunt DD. de collat. benefic. Eccl. cum in eo vigeat eadem prohibitio, ne accusati ad novam dignitatem eligantur, dicto Cap. omnipotens; Et utroque casu, tam electo ad beneficium Ecclesiasticum, quam electo ad officium temporale detur idem officium Judicis ad possessionem adipiscendam, Boër. decis. 151. num. 1., sciat igitur in hac questione opinionis diversa, tractæ ab apostillis, ad Abbatem in dicto Cap. omnipotens. Et ego credo advertendum esse, dignitatem à Principe jam esse collatam, Et possessionem solum deficere, quæ est facti, Et consequitiva ad ipsam electionem Menoch. remed. 6. adipiscend. num. 46. Sicut ergo accusatio superveniens non præjudicat electioni jam factæ, ita nec possessioni, quæ petit suum principium ab electione, cui accedit. Sic Notarius condemnatus de falso, qui ideo non potest nova Instrumenta conficere, poterit tamen jam facta ante sententiam explere, Et edere; cum adveniat in consequentiam Instrumenti, jam ante confecti, Bart. in repetit. l. Barbarius, num. 13. ff. de offic. Prætor. Castrens. conf. 168. nu. 4.*

vers.

vers. *si ergo non vitiantur* lib. 1. Felin. Cap. fraternitatis, num. 5. de hæretic. . *Sic appellatio, quæ suspendit futura, non impedit ea, quæ veniunt in executionem præteritorum*, Abb. Cap. Pastoralis, §. 1. de appellat. *Et hoc satis aperte præsupponunt DD. dum quærent: an exceptio criminis impediatur possessionem; nam, cum hæc succedat quandoque loco supervenientis accusationis, eam non impedire possessionem sentiunt; nisi paratus sit excipiens in continenti probare delictum cum infamia; quo probato, etiam possessor esset removendus*, Marian. Soccin. Cap. accidens ad fin. de accusat., Menoch. dicto remed. 6. adipiscend. num. 52., *Et hoc absque difficultate procederet ubicumque quis accusaretur de crimine, perpetrato post electionem, Et ibi per Menoch. num. 57. Non obstat leg. penult., ff. de milit. testam., ubi miles non utitur privilegio antequam adeptus sit possessionem; quia diversa est materia: cum non agatur hic de privilegio, sed de mero jure communi: potest enim admitti, officialem non posse uti privilegio antequam adeptus sit possessionem*, Mastrill. ad Indultum cap. 36. *licet dignitatem acquirat, Et solo titulo*, Boërius dec. 150. n. 8. *Minus obstat glos. in dicta l. Reus delatus, quia ibi loquitur glos., quando appellatum fuerat ab ipsa electione; quo casu appellatio rescindit vim ipsius electionis: ut revera dicendum sit, agi de nova dignitate, Et, pendente appellatione, possessionem non posse adipisci; Et*

ex eadem ratione evitatur glos. in dicto Cap. unico, §. 1. ff. nihil innovar. pendent. appellat. : sed & verius ibi dicendum est, & agi de alio novo honore acquirendo, non de honoris jam collati possessione; quæ interpretatio comprobatur ab ultimis verbis, dict. l. Reus, versic. ergo, &c. dum illativè proferantur, arguendo in casu, in quo nulla præcesserat electio. Insert autem Petrus Antibol., ex dicta glos. in tract. de muneribus par. 3. num. 69. tom. 12. quem sequitur, Avilos Cap. Prætorum 1. num. 4. si universitas allegat, electionem sui Prætoris esse nullam, antequam sit adeptus possessionem, & ita ad eam infringendam agat, tuendo privilegium suum, non inhabilitatem electi tangendo, contra l. fin. Cod. de Crimin. sacrileg. tunc eum non esse admittendum ad possessionem, nisi post latam sententiam super nullitate: & hæc sunt verba Speculatoris in tit. de Censib. §. ibi, quem sequuntur Alberic. dicta l. Reus, & Jo: Angl. sive Andr. Cap. significasti verit. num. 7. de Judic. : quod intellige quando opponitur contra electi personam, dum sic vacillat ejus status, & loquitur Alberic. secus in aliis oppositionibus, nisi offerantur prorogationes incontinenti, ad exceptionem nullitatis probandum, contra electionis titulum, qui in forma authentica exhibetur decis. 120. Cap. decis. 12. num. 27., & 28. Menoch. dicto remedio 6. adipiscend. num. 35., & 48., & nisi forte ipsemet Princeps, vel ejus Fiscus, ex ejus ordine se opponat,

ponat: nam tunc non potest dici, perfectum jus acquisitum esse in officio, si Princeps, qui id concessit, jam illud impugnat; argumento quæ tradidit Lancellott. de attentatis, nullitate pendente num. 92. versic. quia Papa committingdo: illud tamen certum est, hunc dignitate, jam acquisitâ ante litem motam, minimè privandum esse lite pendente; Alberic. dicta l. Reus Cap. nonnè 8. quæst. 4. Didac. var. resol. lib. 1. Cap. 56. num. 11. versic. 5. eandem dubitationem esse ex Speculatore, & Jo: Andr. supracit. Bertach. tract. de Episc. lib. 3. tit. de caus. final. confirmat num. 6. tom. 13. tract. fol. 321., Avendan. exequut. mand. Reg. Cap. 19. num. 23. fol. 123. Quòd, si solum verbis denunciaretur electus de criminibus, clarum esset, nequaquam impediendam esse possessionem, cum nec eo casu electio esset retardanda, Abbas dicto Cap. omnipotens num. 41. & ibidem Felin., & Soccin. in fine; sed solum erit jus accusandi, postea quàm electus adeptus fuerit possessionem, & ibi per eos facit Cap. constitutus in fin. de appellat.: si autem jam accusatus de facto electus fuerit, & exequuta sit sententia absolutoria, dicunt DD. requiri ad hunc novam electionem, ut per Felin. post alios dicto Cap. omnipotens num. 3. de quo latius ibi per Marian. Soccin. distinguentem inquisitum, & accusatum.



J U S

Pro

JOSEPHO FRASSONE

Cæterisque

FRATRIBUS PATRUELIBUS.

Adversus

D. NICOLAI DE LUCA

Reliquorumque

FRATRUM AMITINORUM
IMPUGNATIONES.*Commissario Domino D. Fulvio
Caracciolo.*

SUpremum jam functo diem superiore anno Carolo Frassone Juniore, non alii superstites tunc temporis defuncto videbantur, quàm Angela de Jorio ejus mater, ac Anna Pepe soror uterina, unâ cum quibusdam fratribus amitinis, qui liberi sunt Regii Consilarii D. Thomæ de Luca, & Catharinæ Frassone, utrinque conjunctæ Caroli senioris patris: atque

atque ità ipsis solis de hæreditate illa capeffenda altercantibus, fratres amitini Præambuli (ut vocant) decretum affecuti sunt.

Nunciata verò infeliciffimi juvenis morte consanguineis ejus, Bergomi degentibus, qui Petri Frassone, Patruis ejusdem Caroli, filii, defuncto Patruelles fratres erant; postquam Patrueli justa perfolverunt, horum unus hùc appulit præconcepta spe adeundæ hæreditatis allectus: statimque, hanc ob rem lege agere se velle obtestatus, hæreditatem Caroli ad se pertinere decerni petiit, vel Civitatis hujus moribus attentis, à quibus Bergomi iidem scripto extantes non abhorrerent mores. Meamque cum ad id poposcisset operam, lubens pro more ipsi obtuli; Ità tamen rem exactius pensitandi, scribendique arctavit munus, ut patrocinii suscepti onus deferere fuerit in animo.

Attamen solito in exteros benevolentia ardore incensus, statim ac otia prima mihi dedit forum, nullum prætermisi laborem, omnemque meam impendi operam, ut Bergomenfes fratres ab illorum de Luca oppugnationibus defenderem. Quamquam verò non defuerint, qui me improbabile defensionis genus assumpsisse autument: Attamen hinc, atque hinc rationibus examinatis, licet ad hujusmodi statutum, Consuetudinemque pauca imò nulla de re nostra Pragmatici enarraverint, plura cognitu, scituque dignissima animadver-

ti, quæ bonæ causæ fœlicem aleam constantissimè promittunt.

Atque ut hujus negotiî altiùs originem repetamus ; Non latet fratres Bergomenses uti Patruelles, atque Agnatos, fratres verò de Luca, uti Amitinos, atque Cognatos in quarto consanguinitatis gradu adesse secundùm Paulum, & communes Juris Romani regulas, ac proindè in capita omnes ad successionem admitti, nec interesse masculinè, an fœminæ existant, Agnatique an Cognati sint, cum ex Justiniano Jure Agnatio, Cognatioque fuerint confusæ.

At licèt, si ad civile jus respicias, ità se res habeat, constanterque apud omnes juris prudentes juxta antiquarum legum placita in animo nulla prorsùs dubitatio resideat, nostro tamen Consuetudinario jure constat aliter fuisse statutum, mentemque ejusdem esse, ut masculis vocatis exclusisque fœminis bona ferventur in Familia, idèdque scriptum sit illud, & in favorem Agnationis, quæ propagatur per masculos, & in masculis conservatur. Perpendendum igitur erit, quæ & quanta sit ejus dignitas, vis, atque potestas, tametsi manifestum, præclarumque sit id nobis à natura insitum esse ; cum communis sit omnium ambitio, desideriumque, imò summa votorum, suæ progressum videre Familiæ, propriumque genus, profapiamque ultro longiùs abire, cum sui ipsorû imagines in Nepotibus repeti, ac superare

Paulus in l. Jurisconsulti, § quarto gradu. D. de gradib. Affinitatis. Auth. post fratres fratrumque filios, C. de leg. hereditib. Novella Justiniani 118.

l. 1. §. si servus, D. de ventre inspic.

peresse videantur. Eleganter Cassiodorus. *Nam quodammodo ipse putatur vivere, cujus nobis progenies cognoscitur imperare; solatiumque inde erit dicere:* *Cassiodorus lib. 8. Epist. 2.*

*Non omnis moriar, multaque pars mei
Vitabit Libitinam.*

Genus enim, & Familia per feminam minimè coalescit, cum ejus caput dicatur & finis, indè per manus conventionem in mariti manu, mancipioque (ut verbis utar Ciceronis) existens ipsius nomen, cognationemque mutuatur.

Cicero in Topic.

Juvat, & illud quod apud Antistium Labeonem scriptum refert Gellius: sororem appellatam, quod quasi seorsum nascatur, separaturque ab ea domo, in qua nata est, & in aliam Familiam progrediatur; fratrem verò dictum, quasi serè alterum, quia in ea Domo, & Familia qua natus est manet; Ideòque Cicero ad Caelium de fratre loquens: *Quoniam* (inquit) *alterum me reliquisse:* unde & frater à Symmacho dictus *sui pars*, *Et viscera propria*, quasi in naturæ vinculis nihil sit fratrum charitate copulatus. Quintilianus, *quid est*, ait, *fraternitas, quàm divisus spiritus*, & paulò inferiùs: *Certè quæties blandiri volumus his, qui esse Amici videntur nulla adulatio procedere ultra hoc nomen potest quàm ut fratres vocemus.* Cumque certissimum sit jus nostrum Consuetudinarium prospexillè Familiæ, sive Agnationi; eam per filium, non

Labeo in leg. promunciatio, § mulier, D de verb. sign.

Aul. Gellius lib. 3. cap. 10.

Cicero lib. 2. Epist. Symmachus lib. 2. Epist. 125.

*Quintilianus de-
clamat. 3. 21.*

§ *Ceterum Insti.*
de leg. Agn. Succ.
l. 1. §. denunciare,
D. de ventre in-
spic.

autem per filiam absque dubio servari dixere Juris-Consulti; Domusque nomen, decus, honorem, atque honestatem in Agnatis perpetuari. Filii itaque Catharinæ Thomæque conubio procreati Patris, non Matris Originem, Lineam, Latus, Sanguinem, Familiamque sectantur. Qua igitur ratione, quave fronte dici poterit fratres de Luca, qui præ se ferunt.

Aliena nomina gentis.

alienissimæ progeniei stemmata jactitantes in successione Caroli eandem sortiri fortunam, unamque sortem subire cum fratribus Bergomensibus ipsiusmet Domus, & Familiæ, & æque cum eis succedere? cum de bonis ab illis de Frassonibus quæsitis agatur, cumque Agnatorum nomen ad propriam stirpem, Familiamque referatur: Præclare inquit Cujac. *Agnati non tantum ratione naturali vocantur, sed quia sunt ejusdem nominis, Et quod habeant easdem imagines.* Scripsit ita Plinius. *Non passuri erant homines abradi aliquid bonis, quæ sanguine, gentilitate, SACRORUM DENIQUE Societate meruissent, quæ nunquam, ut aliena, Et speranda, sed ut sua semperque possessa, ac deinceps proximo, cuique transmittenda cepissent, Donatus ad Hæcyram, legitima est hereditas, quæ Familiæ debetur, & apud Tacitum Tiberius, Patres conscripti, inquit, hos orbatos parente tradidi patruo ipsorum, precatuque sum quamquam san-*
gui-

Cujacius ad Tit. 8.
 Unde cognati, §.
 proximus.

Plin. in Paneg.

Hugo Grotius in
 lib. florum sparso
 tit. de hered. quæ
 ab in c. 2.

Tacit. lib. 4. Annal.

guinem foverent ; ij enim de sanguine feruntur esse , qui sunt de genere . Itaque soli Agnati de sanguine esse dicuntur , ut Alciatus advertit ; & Cicero refert , quod si defuncto nullus superfuisset Agnatus , olem Gentiles Jure gentilio admittebantur : tam Sanctum , tamque Religiosum Familiæ nomen erat apud Antiquos .

Statuta enim fæminas excludentia propter masculos ob conservandam Familiam , Agnationemque edita esse dixerunt Decius , Curtius Juni. Soccin. Parisius , Menoch. Rusticus , & Brunus ; sicuti si disponens , aliquis excluderit fæminas propter masculos , vel illos istis prætulerit Agnationis conservationi prospexisse adnotarunt Curtius , Cravetta , Cæphal. & alii quos notat Consiliarius Hodierna , atque ita Parisius , *Non aliam ob causam masculinitatis qualitatem expressam esse , nisi ut Agnationi , & conservationi Familiæ provisum existimetur.*

Hinc est , ut Consuetudines nostras masculos fæminis præferentes in favorem Familiæ , & Agnationis conditas esse voluerit Præf. de Franch. tùm in Decis. tùm in Additamento ad Napodanum in Consuetudinibus , qui eosdem supra laudatos Soccin. & Curtium Juni. allegat , atque etiam Reg. de Ponte , qui duas subdit considerari per Consuetudinem qualitates , antiquitatis illam bonorum , quod fuerint Majorum , alteram verò , quod ad ipsam vocentur proximiores è Familia , idque fuisse

Alciat. in dist. leg. pronunc. verb. Agnatus, D. de verb. sign. , Cic. lib. 2. de legib. & lib. 1. de Oratore,

Decius conf. 372. Curtius Jun. conf. 150. col. 1. Socc. conf. 1. n. 38. & conf. 42. n. 13. lib. 1. , Paris. conf. 43. lib. 3. Menoch. conf. 6. num. 12. & cõf. 95. n. 60. vol. 1. Rusticus de lib. in condit. positis lib. 2. cap. 2. num. 7. Albert. Brunus de statutis , art. 1. & art. 3. n. 7. & 12. Curtius conf. 121. num. 16. Cravett. conf. 113. n. 2. & 9. Cæphalus conf. 25. n. 149.

Præf. de Franch. decis. 24. num. 2. & decis. 91. n. 7. Ad Napodani cõmentaria in consuet. si moriatur verbo an hæc consuet. De Ponte conf. 39. num. 12.

con-

Nauclerius id est
aditum. ad consuet.
d. loco. Anna pater
Alleg. 70. num. 63.
Anna filius est. 92
nu. 9. cons. 14. &
71. vol. 2.

Provenzalis in
consuet. si quis, vel
si qua observ. 20.
nu. 23. *Molfesius*
ad consuet. par. 1.
cap. 10. n. 12. par.
2. num. 17. & 18.
& cons. 50. num. 9.
Paul. & Alex. in
in leg. Gallus, §.
nunc de lege, D. de
liber. & postum.
Angelus cons. 282.

Peregrinus de fi-
delicommiss. art. 26.
num. 11. & seqq.
Greg. Tholos. Syn-
tagm. lib. 42. c. 13.
num. 6.

Bart. in leg. 2. §.
videndum, D. ad
Tertullian. & in
leg. liberorum nu.
14. D. de verb.
sign. Tiracellius
de Primog. q. 112.
Alciat. cons. 34.
lib. 91.

consideratum, quia vocantur masculi cum ex-
clusionem feminarum, idemque voluere Nau-
clerius, Anna Pater, & filius, Provenzalis, &
Molfes.

In Statutis enim præferentibus descendentes
masculos, vel hæredes masculos feminis, quod
Nepos ex filia, aut alius masculus ex femina
descendens non concurrat cum masculo per
lineam masculinam descendente communiter
fatentur Paul. Alex. ceterique scribes in l.
Gallus, & Angel. inquit : *Quod intentio sta-*
tuentium in statuto vocante masculos fuit illa
præferre Agnatos Cognatis, & inter Agnatos
præferre masculos feminis, quia statutum de-
bere intelligi de masculis ex masculis firmant
ex multorum Juris-Consultorum sententiis Pe-
regrinus, & Gregorius Tholosanus. Neque
obstare videtur quendam ex persona propria
venire posse quando statuendum mens fuit il-
la conservandi bona in Agnatione determina-
runt Aretinus, Claudii Aqu. Paul. de Castro,
Ruin. Cæphal. Bald. & Corneus ab ipsomet
Pereg. relati, atque idem ubi femina non suc-
cedit filius ejus neque succedit; persona enim
quæ excluditur nunquam potest esse causa fa-
voris, & est generalissimum, quod exclusa una
persona propter masculos, & quæ ab illa de-
scendunt exclusæ etiam censentur ex Bart. Ti-
racq., & Alciat. ea etiam ratione si vinco vin-
centem te multo fortius vincam te: alias esset
melioris conditionis filius, quàm Mater consu-
luc-

luere Fusarius, & Menochius.

*Fusar. cōf. 19. n. 15.
Menoch conf. 172.
num. 10.*

Siquidem vocatis masculis ex fideicommissō, masculos ex fœminis provenientes minimè contineri, & in concursu masculos ex masculis prævalere masculis ex fœminis quando Agnationis gradus fuit inspectus. Soccinus ità: *Dispositio facta sub conditione si quis decesserit sine liberis masculis, non comprehendit masculos ex fœminis, quia qualitas masculinitatis videtur adjecta gratia conservandæ Familiæ*, idemque voluere idem Alciatus, Caph. & Ruinus eadem moti ratione; quia Mater eorum, quæ proximior est non includitur, ideo nec masculus ex ea descendens quasi proveniens ex radice expulsa; indeque non admitti eos, quorum repelluntur auctores, & sicuti Testator dilexit masculos, eosque vocavit exclusis fœminis, ità descendentem masculum ex fœmina non dilexisse videtur; nam masculi ex masculis dixit Fusarius duplici Jure nituntur: uno quod sunt masculi, altero quia ex masculis orti sunt, masculi verò nati ex fœminis unico tantum jure foventur, videlicet quia sunt masculi, idèd masculi ex masculis præferri, atque prævalere debent etiam ex illo vulgari dicterio quod duo vincula magis ligant, namque ad instar fideicommissi à nostra Consuetudine proximiores vocati censentur ex Afflicto, & Montano: Atque proximioribus vocatis ab aliquo, ubi viget statutum, fœminas à masculis excludi, eaque lege ejus animum

*Socc in d. leg. Gal-
lus, §. nunc de leg
nu. 6.*

*Alciat. dist. conf.
34. lib. 9.
Ceph conf. 58. n. 5.
Ruinus conf. 18.
n. 9. lib. 3. C. 49.
num. 6. C. 120. n. 8.*

*Fusar. conf. 18.
nu. 6. C. 54. n. 36.*

*Afflict. decif. 237.
num. 5. Montan.
controv. 1. nu. 67.*

munum conformare videtur , & secundum dispositionem Juris Municipalis testatum fuisse , indeque tam fœminam licet Agnatam , quàm ejus descendentes excludi probat , & refert decifum Vivius.

*Vivius decif. 10.
mor. 13. cum seq.*

Hæc omnia ad rationem dispositionum tam in fideicommissis , quàm in statutis excludentibus fœminas directâ , veluti ad nostram Consuetudinem dicta existimanda sunt , dum eadem rationis momenta exæquantur.

Perpendendum modo erit , an in verbo *proximiores* à Consuetudine prolato aliquid disparitatis arguatur , vel sub eo veniant , & intelligantur vocati tam Agnati , quàm Cognati , & sic tam descendentes ex masculino , quàm ex fœmina comprehendi , itâ ut existentibus in una linea Agnatis , & Cognatis ex uno latere , eundem tamen gradum habentibus , sed ex diversa sobole , censeantur collectivè , sive copulativè vocati , tam masculi ex agnatis , quàm masculi ex cognatis , sive tam masculi ex masculis , quàm masculi ex fœminis in successione eorum fratris consobrini prout in præsentiarum expendere necessè est.

*Napod. in consuet.
si quis , vel si qua
num. 186.*

Napodanus in Consuetudine *si quis , vel si qua* in verbo *ex parte Patris* hæsitabundus perquirat , an consuetudo per hæc verba proximiores ex parte Patris voluerit indicare Cognatos , & abnuens ita loquitur ; *Ex parte Patris POSSUNT ESSE Agnati , & Cognati , ut sunt descendentes ex Anita , que fuit soror*
Pa-

Patris; item descendentes ex magna Amita, quæ fuit soror Patris; item descendentes ex sorore Patruelis defuncti, qui omnes sunt proximiores ex parte Patris, Et tamen sunt Cognati, ex quo per feminas conjunguntur. Agnatio, enim à Patre, Et Cognatio à Matre oritur; Et propterea Mater est filii Cognata, Et non Agnata; ergo proximiores ex parte Matris Agnati esse non possunt, cum per feminam, idest per Matrem conjungantur: Et propterea sequens Consuetudo, & si Testator dicit: reliqua autem medietas perveniet ad proximiores Agnatos, & Cognatos, Et refert se ad ista.

Idemque Napodanus in Consuetudine si quis, vel si qua, ponens exemplum de fratribus Amitinis, seu Consobrinis, qui descendunt ex sorore, & fratre, ita modum succedendi edocet. Inter istos fratres Amitinos, seu sororis, talis est successio, ut ego filius fratris succedam tibi, qui es filius sororis fratris mei, quæ mihi est Amita, in bonis ipsius Matris sue, Et tum de linea ejus; Et propterea debeo tibi succedere in bonis maternis tuis, quæ possunt dici, quò ad me, bona Amitina: è contra Nepotes mihi succedere debent in bonis omnibus, Et Patris mei, Avunculi quidem tui; cum sis mihi proximus ex parte Patris mei per Matrem tuam, sororem Patris mei, Et sis de linea ejus. En igitur quòd descendentes ex sorore sunt conjuncti ex parte Patris, Et dicuntur de linea ejus.

Idem Napodan. in consuet. si quis, vel si qua n. 47.

Adversari autem sibi ipsi videtur Napodanus

L

nus

*Idem Napodan in
consuet. si quis vel
si qua n. 175.*

nus in Consuetudine *si quis, vel si qua*, ubi, quæstionem excitans de successione bonorum, quæ defertur proximioribus ex parte Patris; an nimirum censeatur correctum jus commune, quo adempta est differentia Agnationis, & Cognationis, & admittantur tam Agnati, quàm Cognati, ita pronunciat. *Item quid si in bonis à defuncto quæsitis? Respondeo: videtur ex hoc signo universali, quod succedunt proximiores ex parte Patris: Et in hoc videtur corrigi jus commune, à quo sublata est differentia Agnationis, & Cognationis in bonis à defuncto quæsitis: sed dic non corrigi totaliter. Nam possunt esse proximiores ex parte Patris, Et esse Cognati, ut dixi supra: Et sic non curatur de Agnatione, & Cognatione: corrigitur tamen in hoc casu, quia si defunctus habet fratrem Consanguineum, Et fratrem uterinum, de jure communi in bonis, defuncto quæsitis, succedunt æqualiter, ex Authentica Itaque, sed de hoc jure Municipali succedit frater Consanguineus tantum, quia est proximus ex parte Patris.*

*Idem Napodan in
consuet. sed si mori-
entis vero in gra-
du proximior nu.
270.*

Ad hæc conferunt, quæ dixit in eadem Consuetudine *sed si morienti*, ubi, clariùs exponens verbum proximiori, concludit: *Proximitatem attendi respectu lineæ, non gradus: & quod Agnatio fuerit considerata, clarè demonstrant hæc alia ejus verba: patet ergo, quod secundum hoc jus non inducitur prærogativa gradus, sed sexus, ut supra proxima Consuetudo; item lateris, sive partis Patris, ut hac consuetudine, per quam for-*

te proximitatem voluit hoc jus Agnatos demonstrare. Immo agnoscens fortè Napodanus, per proximiores ex parte Patris adhuc Cognatos comprehendi, ex illa Consuetudine, tacitè innuit, se alibi huic objectioni contrarium dixisse: Ut sic, per proximiores ex parte Patris, Cognati demonstrari videantur: sed contra dixi, ut supra quodque comprobari videtur ex verbis Consuetudinis, & si Testator, ex qua specialiter cognoscitur discrimen Agnationis, & Cognationis: nempe respectu Agnatorum intellexisse simpliciter illos ex parte Patris; respectu Cognatorum illos tantùm ex parte Matris, cùm sint verba Consuetudinis: Reliqua autem medietas perveniat ad proximiores Agnatos, & Cognatos, prout in Capitalis de success. ab intest. Nam sub nomine Cognatorum intellexisset etiam Cognatos ex parte Patris; non dixisset generalitèr Agnatos, & Cognatos: voluit igitur nomine Agnatorum indigitare illos ex parte Patris; per Cognatos verò demonstravit illos ex parte Matris. Hos verò, velut extraneos, Constantinus Porphyrogeneta, Orientis Imperator, à transversalium successione peculiari Constitutione omninò repellebat. τὸ ἀδελφεὺν τῶν λεπτῶν τὰς παίδων χάρις, μὴ κληρονομεῖν παρὰ τῶν ἐκ πληγῆς συγγενῶν αὐτῶν. Eorum, qui intestati decedunt sine Filiis, nemo transversalium cognatorem hereditatem capiet.

Consuetudo, & si Testator.

*Lib. 1. Juris Oris.
tit de luitis, qui ab
intest. moriuntur.*

At esto, quòd altera Napodani opinio sit potior, nempe jus commune à nostris Consuetu-

dinibus non fuisse omnino correctum, respectu Agnationis; atque censerì vocatos, tam Agnatos, quàm Cognatos ex parte Patris, & intelligi præcipuè de linea contentiva; non idèd deducitur, quòd *comprehensivè* censeantur vocati Agnati, & Cognati simul, & semel, ex uno, eodemque latere venientes, atque in uno eodemque gradu manentes, & si ex diversa progenie. Nam sicuti datur inter Agnatos, & Cognatos prærogativa sexus in lineis lateralibus (cùm vigore nostrarum Consuetudinum, tum rerum Judicatarum, & præsertim Decis. Præs. de Franch. qua fuit decisum, quòd si quis habet fratres, & filios ex altero fratre, omnes succedant, exclusis fœminis, ex fratre forsàn insimul cum fratribus existentibus, quas tantùm dotare compellantur) ita etiam inter Agnatos, & Cognatos, ex eodem latere, sive linea descendentes, in eorum concursu, aliquod erit constituendum discrimen: cùm Agnati dependeant ex masculis, Cognati verò ex fœminis. Qua propter eadem ratio prælationis habenda erit inter concurrentes in eodem gradu, & ex eadem linea Paterna, in quibus consideratur duplex conjunctorum species; una videlicet Agnatorum ex eodem latere Patris, altera verò Cognatorum, licet ex eodem latere, non tamen de Familia: quo casu Agnatos præferendos esse Cognatis non ambigitur; cum Agnatus semper sit potior Cognatis, ex Bart. Cravetta, & Marta.

Quod

*Præs. de Franch.
bis decis. 412.*

*Bart. cons. noviss.
41 n. 6.
Cravet. cons. 732.
Marta de success.
leg. par. 3. art. 3.
n. 19.*

Quod autem ex Napodani dictis eruitur, sub nomine proximiorum vocatorum venire quoque Cognatos, intelligitur, ac si diceret, sub vocabulo illo proximiorum nedum Agnatos, sed & Cognatos concludi, ut vim exprimeret dictionis, plura significantis; nempe & Agnatos, & Cognatos ejusdem lateris, seu lineæ; non tamen conjunctim, & collectivè, quod apud ipsum nullatenus invenitur. Ostendit itaque Napodanus, quodd, Agnatis deficientibus, ejusdem lineæ Cognati vocentur; ut bona, obventa ex parte Patris, omninò ad lineam Paternam redeant (ac si Agnati de ea lineâ non adessent) & Cognati, ex eadem lineâeducti, ad successionem admittantur; & ut qui ex Materna sunt lineâ à Paternorum Jurium successione perpetuò arceantur.

At, priusquam ad rem nostram propius accedamus, operæ pretium facturos speramus, si nova veteribus, veteraque novis jungamus; duros hoc pacto vetustati novitatem, ac novis auctoritatem, dubiisque, quoad fieri potest, fidem, atque securitatem.

Ex nostra Consuetudine *si moriatur*, quæ prima est inter omnes, habemus, quodd, extantibus masculis, sæminæ excluduntur, uno hoc masculis injuncto onere eas dotandi: cui par scitum ex Jure Divino in Sacris perlegimus paginis, non aliâ sanè ratione, quàm *Ut hereditas permaneat in Familiis, nec sibi misceantur Tribus*. Hanc legem explicans Origenes, ita inquit:

*Numer. cap. ult.
Orig. n. 27.*

*D. August. de Civ.
Dei lib. 3. cap. 12.*

*Cic. de Sen. & lib.
2. de finibus 6. &
3. in Verrem.
Dio. lib. 52.
1. deus lib. 41.
Quintil. declam.
264.*

*§. Ceterum de leg.
Agn. success.
Novella 118.
1. Maximum vi-
tū, C. de lib. pret.*

quit : *Quid vigoris habeant secundum Historiam, palam est omnibus, qui sciunt, leges istas non solum apud filios Israel custodiri, sed apud omnes homines, qui tamen legibus vivunt.* Eadem vestigia pressit Jus Civile Romanorum anno Urbis 584. hoc est annis 380. post Leges XII. Tab. ut scribit Aug. & ex Juris-Consultis Balduinus in comment. ad Legem Voconiam, *Ne qui census esset, Virginem, aut Mulierem, etiam unicam, filiam heredem institueret: cujus rei meminere Dio, Livius, Quintilianus, & M. Cato apud Ciceronem testatur, Sc quinquē, & sexaginta annos natum, legem Voconiam voce magna, & bonis lateribus suasse: & Gellius scribit: nihil utilius fuisse Plebiscito Voconio de coercendis mulierum hereditatibus.* Et licet ex antiquis LL. duodecim Tab. nulla sexus discretio fuerit statuta in hereditate capienda, cum ipsæ Leges XII. Tab. non noverint Cognatos, secundum Cujacium; ipsorum tamen (jure Institutionum) hereditates ad suos heredes pertinebant: & postea media juris prudentia (quæ ex interpretatione Prudentum, & aliis Legibus, post Jus duodecim Tab. latis, sive rogatis, descendit, & ante Principum Constitutiones obtinuit) jus vetus iterum introduxit, & feminas ab Agnatorum successione repulit, tamquam extra familiam, & nomina, & insignia minimè ferentes rejecit.

Et quamvis hanc differentiam Agnatorum; & Cognatorum Imperator Justinianus, tamquam

Uxo-

Uxorius (uti vocatur à Fabro, qui vehementer in eum invehitur, uti & Joannes Bodinus) novâ constitutione substulerit, & fœminas, æquali cum masculis jure, succedere constituerit, jungique liberos jussit æquali gratiâ, quos æqualis natura conjunxit; hanc tamen exæquationem utriusque sexus in successione ubique locorum fuisse moribus abrogatam, multasque Familias, Respublicas, Civitates, Populos, Principes, & Reges hoc idem introduxisse Statutum, tam Paulus de Castro, quàm Menoch. de universa Italia testantur. Immo in universa Asia, & Africa, & in plerisque aliis Nationibus vigere refert Bodinus; idemque receptum in Anglia, Scotia, Dania, & præcipuè Parisiis, atque in aliis Galliæ Civitatibus testatur Gregorius Rolbag.; qui hortatur Principes, Magistratus, Judices, atque Senatores, ut caveant, ne multis in fœminas, & masculos divisionibus, bona imminuantur, vel etiam in alienas, forteque etiam ignotas Domos, per fœminas succedentes, distrahantur: juxta etiam exemplum Patriarchæ Jacob, qui, ne solidam, & integram assis hereditatem cæterorum liberorum attenuaret, ita in ejus ultimo elogio ad filium suum Joseph locutus est: *Do tibi partem unam extra fratres tuos, quam tuli de manu Amorrhæi in gladio, & arcu meo.*

Ex his itaque præmonitis duo deducuntur; primum quòd hujusmodi Statuta, fœminas excludentia, legibus Mosaicis, Divinis, Civilibus,

An-

Ant. Faber lib. 8. conjell. 11.
Jor. Bodin. de Rep. lib. 5. cap. 2.

Paulus de Castro
cons. 174. v. 2.
Menoch. de Arbitr. Judic. casu 149.
Idem Bodin. lib. 5. cap. 2.
Gregor. Rolbag. de certam. masculo fœmin. sexus in præclud. n. 33 & 35

Genes. 48. 22.

Antiquioribus , & Mediæ Juris-prudentiæ sunt consentanea ; alterum quodd omnes Juris-Consulti, qui simile Statutum interpretati sunt, nostram Consuetudinem commentatos esse videri debent, uti superius animadverti.

Dicam igitur, quodd, stante dictâ Consuetudine, admittente masculos, & excludente filias fœminas ; & stante alterâ, quâ ob defectum filiorum vocantur proximiores ; hi vocati censentur, cum eadem prærogativa sexus : ita ut Agnati Cognatis (utpote masculi ex masculis) aliis masculis ex fœmina præponantur, ut inferius ostendam : cùm una Consuetudo declaretur per aliam, neque altera sit alterius destructiva : & expressè videri potest in *Consuet.* Si moriatur, §. & omnia. *Et omnia, quæ dicta sunt de nepotibus, pronepotibus, neptibus, & proneptibus, & deinceps, intelligentur in descendantibus ex masculis.*

Sub nomine verò propinquorum, sive proximorum, licet comprehendantur tam Agnati, quàm Cognati, cùm commune, promiscuum, & reciprocum sit vocabulum, tam fœminis, quàm masculis competens ; neque, ita simpliciter prolatum, præsumatur facere Agnationem per tradita ab Decio, Alciato, Cravetta, & Vultao ; attamen cùm ex sententia eorumdem, tum etiam ex eo, quodd advertit Philippus Knipschildt in luculentissimo quem edidit Traçtatu de fideicommissis, aliud esse sentiendum constat : videlicet, in subjeçta materia, cum disponentis

mens

Napodan. in consuet. si quis, vel si qua in i. glos. vers. quarto modo.

*Dec. cons. 447.
Alciat. cons. 69.
Cravet. cons. 250.
Vultej. cons. 23.
Philippus Knipschildt de fideicommissis.
cap. 1. n. 104.*

mens aliter suadere voluerit , veluti in fidei-
 commissis familiaribus ; quemadmodum à no-
 bis satis superius est demonstratum in inter-
 pretatione Statuti, fœminas excludentis : eodem
 ferme modo, quo, vocatis proximioribus, ma-
 sculi censentur vocati , si hoc ex præfatione
 colligitur : testibus *Bertran. & Riminal. Jun.*
quemadmodum ad Agnatos masculos, qui pro-
ximior gradu sunt, vel si plures fratres ejus-
dem gradus sunt, tutela pertineat: quin etiam,
 ut Sigonius jampridem notavit , *Leges XII.*
Tabularum furiosorum tutelam primùm A-
gnatis, deinde Gentilibus detulere.

Et sicuti perspicuum, liquidumque est Jure
 Consuetudinis , quod , stantibus masculis in
 primo ordine , fœminæ excludantur , ita &
 censendum est in cœteris gradibus . Statutum
 enim , circa successionem non admittens sor-
 res , existente fratre , habet locum , non solum
 in fratribus primi gradus , sed etiam in fratri-
 bus consobrinis : quia , licet frater consobrinus
 non veniat appellatione fratris , prout sub no-
 mine patruï non venit patruus magnus ; ta-
 men , quia hujusmodi Statutum adinventum
 est ad familiæ , agnationisque decus servan-
 dum , in quibus publica versatur utilitas ;
 propter ipsissimæ rationis analogiam , omnes,
 in quibus eadem utilitas urget , casus ample-
 ctitur , atque consobrinum quoque includit ,
 pro quo eadem pugnat ratio . Et quamvis in
 materia, de qua agimus, Jus corrigat, neque ex-

Bertrandus conf.

19. vol. 7. n. 10.

Riminald. Jun.

conf. 491. n. 8.

§. fin. de Capitis

dimin. l. qui adop-

tionem, D. de ado-

ption. , Carol. Si-

gon. de antiquo ju-

re Rom. lib. 1. c. 7.

Jo. Andr. in addit.
ad Speculas. tit. de
success. ab intest. in
rubrica col. 1.

Bald. in l. in qui-

bus, C. de sec. nu-

ptis, & in l. 1. in

quinta col. vers.

pone dicit Statu-

tum, C. eod. & in

l. scimus in princ.

in 7. qu. 5. de quo,

D. de Testam.

M

ten-

Roman in l. 1. C. de success. edit.

Alex. conf. 36. n. 7.

lib. 6. & conf. 795.

num. 14.

Angelus conf. 389.

Idem Alex. conf. 55.

vol. 6. & conf. 97.

num. 11. & 12. &

conf. 204. num. 11.

lib. 2. l. qui jure

militari, D. de test.

mil. & l. sub pre-

textu 2. C. de Trä-

stati.

Alb. Brunus de

Statutis art. 12.

n. 206. & 221.

tionem patiatur ; & comprehensionem tamen , & extensionem admiscere *Jo: Andreas, Bald. Angel. Roman., & Alex.* qui ait , quod si constet ex mente statuentium , ut favore agnationis fiat exclusio fœminarum , Statutum loquens de fratre , sororem excludente , locum quoque habet in fratre patruele , ut rejiciat sororem patruelem ; quia eadem est ratio , videlicet ut agnationis salva sit dignitas , juxta mentem Statuti. Immo majus rationis pondus continere dixit *Angel.* neque vigere rationem illam , quod casus omissus remaneat sub passiva Juris communis dispositione ; quia , licet sit omissus specialiter , tamen est provisus in genere ; eundemque , ait , casum venire in mentem , in qua intellectiva , seu declarativa subest interpretatio ; eoque fortiùs , quia Statutum , exclusivum fœminarum , non dicitur odiosum , & vim legis , non dispensationis habet ; immo , saltem ex parte masculorum , est censendum favorabile , & extendendum , secundùm communiter scribes in *l. venia , C. de in jus vocan.*

Fusar. conf. 54.

n. 52.

Ex Bald. Ruino ,

& Ang in conf. 54.

num. 53.

Molles in Confuet.

par. 4 q. 33. nu. 1.

& 2.

Hinc est , quod *Fusarius* , ex auctoritate eorundem *Baldi , Ruini , & Angeli* , probat , quod , si Statutum excludat sororem propter fratrem , excluditur etiam soror patrueles tante fratre patruele : quia eadem ratio , quæ viget contra sororem , habet etiam locum contra sororem patruelem ; prout latè scribit *Molles* : in fratre enim patruele viget eadem Agnation-

tionis ratio, & conservationis bonorum in familia; quippe qui ex eadem familia est. Et Mantica, ex doctrina *Soccin. Jun.* inquit, quod ex similibus Consuetudinibus, & Statutis hodierni temporis, differunt inter se in successione masculus, & femina, cum Consuetudine, tum ratione: Consuetudine quia masculus excludit feminam; ratione quia in femina non militat ratio conservandæ agnationis; quo casu masculinum non concipit femininum, ex Baldo: idè masculos præferendos esse arbitrandum est.

Mantica de Con-
jecturis lib. 8. tit.
12. n. 9.
Socc. senior cons.
90. vol. 1.

Bald. in l. in mul-
tis de statu homin.

Quinimmo in Statuto, feminas ad successionem non admittente, appellatione fratris non venit soror, multoque minùs ejus descendentes. Agnatorum appellatione non venire feminas, earumque descendentes, confirmat ex pluribus Albertus Brunus, qui strenuè pugnat, atque defendit, stante Statuto, quod extantibus fratribus, sorores non succedant, fratres patruales excludere sorores etiam patruales, ex doctrina *Jo: Andr. & aliorum*, ut supra notatum est.

Alb. Brunus de
Statutis Art. 12.
n. 207.

Et, quod ad nostram Consuetudinem *Si moriatur*, §. *Et omnia*, Antonius Capycius, in disceptatione, quando masculi ex femina comprehendantur in hac Consuetudine, intelligi habere locum quando illi tantum supersunt; secus si masculi, vel feminae descendentes ex masculis: nam licet excluderetur mater eorum, ita & ipsi. Et Napodanus ibidem ait,

Capyc. post Napo-
dan. in Consuet. si
moriatur, §. *Et*
omnia, verfic. Et
nota.

Napodan. in dicta
Consuet. n. 15.

quod filii, & nepotes solum ex præmortuis filiis masculis æqualiter succedunt; cum inspiciatur persona Patris, & ejus sexus, in cujus locum ingressa est, & non ipsius filia. Nec enim est mirum, quod ei denegetur ex persona alterius, quod, non habet ex sua; aut (quod ipsemet Napodanus etiam ait in Consuetudine *Sed si morienti*) quod, quando aliquis decesserit, superstiti sibi fratre consobрино, & filiis sororis consobrinae, solus frater consobrinus succedit, exclusis filiis sororis consobrinae: attento enim Jure Consuetudinario, non inspicitur prærogativa gradus, sed sexus, ex eodem Napodano; & in pari gradu existentibus nepotibus ex fratre, & nepotibus ex sorore, patruo succedunt nepotes ex fratre, exclusis nepotibus ex sorore, juxta *Decis. Præs. de Franch.* & aliorum sententiam, & ipsius quoque Triboniani exemplum; qui per agnatum proximum intelligit proximum masculum fratrem, vel nepotem, alterius fratris filium: *si plures*, inquit, *sunt gradus agnatorum*, aperte *Lex duodecim Tabularum proximum vocat*: itaque *si, verbi gratia, sit defuncti frater, & alterius fratris filius, aut patruus, frater potior habetur*. Et, quamvis mutetur sexus in nepote ex femina, & is, ratione sexus, idoneus videatur successioni; attamen fructus non censetur genuinus, sed alterius arboris insitione editus. Ita scilicet huic masculo, ex filia, & extraneo edito, officit origo; quemadmodum, si filia ex filio

Item Napodan. in Consuet. sed si morienti n. 198.

Alex. cōf. 44. vol. 5.

Decius conf. 71.

col. 1. Capys. Latr.

decis. 4.

Napod. in Conf. &

si moriatur n. 26.

& in Consuet. sed

si morienti n. 270.

Napodan. in Con-

suetud., Præs. de

Franch. dist. decis.

412.

§. si plures de legit.

A. nat. success.

Alex. conf. 56. n. 4.

vol. 5. l. voluntas,

& ibi Interpretes,

C. de fideicom.

filio agnato nascitur, illa excluditur jure Statutorum, eò quòd cum origine proba non concurrat sexus. Duo enim hæc sunt necessaria ad agnationis conservationem, sexus masculinus quidem, & quòd ex masculinis agnatis quis genitus sit. Horum altero deficiente, deficit succedendi potestas, prout superius dictum est, & pluribus demonstrant *Annæus Robertus*, & *Gregorius Tholosanus*.

Annæus Robert.
rer. Judic. lib. 2.
c. 5.
Greg. Tholosan. in
Syntag. lib. 45.
c. 13.

Neque quispiam opponat, quòd Consuetudines nostræ familiarum conservationem minimè præ oculis habuerint, sed tantum providere, ut bona redeant unde manarunt, secundum *Præsid. de Franch. Reg. Rovit. atque Molfes.*

Præs. de Franch.
dec. 157. n. 6.
Rovit. conf. 74. n.
7. & 100. n. 14.
Molfes. par. 4. q. 45.

Præter enim superius exposita, juxta tot tantorumque Juris-Consultorum auctoritatem, facillimè respondeo: Consuetudines nostras firmiter inspexisse agnationem, conservationemque bonorum in familia: & hujusmodi obiectio ex eorundem authorum dictis, qui ab adversariis allegantur, apertissimè confutari potest: ajunt enim, hoc non esse perpetuum, quia, Patre, vel Matre existente in medio, bona paterna transeunt ad Patrem, materna verò ad Matrem: præfati igitur Juris-Consulti universalem propositionem non destruunt, sed potius confirmant: nam, Patre, uti diximus, vel Matre existente, cui successio deferatur, nulla considerari potest conservationis repugnancia; redire enim bona ad Patrem est illa ad caput familiæ redire; neque secus est respe-

Cajus in l. Familiæ, D. de verb. sign., Ulp. tit. 5. Regul.

specu Matris, quæ principium est filiorum: ambo enim, secundum Caji, & Ulpiani responsa, sunt familiarum suarum Principes: *Sui juris sunt familiarum suarum Principes, id est, Paterfamilias, itemque Materfamilias.* Unde dicendum, non tam causa naturalis pietatis, & æquitatis, succedere filiis parentes, quam ob illam rationem, ut redeant bona unde fluxerant: idè Terentius in Andria:

Ejus morte ea ad me lege redierunt.

Jacob. Rævard. lib. 5. variar. ca. 1. Demosth. in Orat. contra Leochar.

quasi dicat, ut advertit ex Donato Jacobus Rævardus, *Mulier, si intestato, aut sine liberis decesserit, ejus bona ad paternam rursus familiam, unde exierunt, redeant: & Demosthenes in oratione adversus Leocharem pro Aristodemo propinquiore Archiadæ, cujus petebat hæreditatem, ait, ex lege Solonis, decedentibus adoptatis sine prole legitima, hæreditatem redire ad proximos ejus, qui adoptarat, & à quo bona processerant: In familiam redeunto, vel defuncti hæreditatem primis cognatis adoptatoris restituito: & Cicero: cum Marcelli ab liberti filio stirpe Claudii patricii ejusdem hominis hæreditatem gente ad se rediisse dicerent.*

Cicero lib. 1. de Oratore.

Mosf. par. 4. qu. 45 n. 56.

Idem tamen Mosfesi inquit, quod quando concurrunt plures personæ ejusdem lineæ, semper habetur ratio Consuetudinis, & conservationis bonorum in familia; prout pluribus aliis in locis, explicans propositionem dicti *l'rafid. de Franch.* nostram Consuetudinem interpre-

tatur, dicens, similia Statuta triplicem habere rationem (ex Rotæ Romanæ *decis.*) unam inclusivam certarum personarum, alteram exclusivam certarum personarum, & tertiam prælativam, quodd certas personas aliis præferat.

Hæc cum ita se habeant, id tantum modò superest, ut respondeam Horatio Montano, sive potius Napodano, ad quem Montanus se refert. Is verba faciens de agnatis, & cognatis ex parte Patris, dicit: *Inter agnatos, & cognatos procedit confusim prærogativa gradus, ut Cognatus proximioris gradus præferatur Agnato remotioris gradus: glos. in dicta Consuetudine si quis, vel si qua, in verbo, ex parte Patris num. 167. & in 1. glos. num. 137.*

Horat. Montan. Controv. 1. nu. 31. vers. tamen adterse.

Verba verò Napodani, unde nuper allegata Montani excerpta videntur, sunt hæc: *Proximiores ex parte Patris possunt esse Agnati, & Cognati defuncto, & sic succedunt sibi in omnibus bonis, præterquam in Maternis: succedunt secundum prærogativam gradus, ut proximior præferatur; & sic Patruus, vel Amita excludit magnum Patruum, & magnam Amitam, & sic deinceps, & excludit etiam filios alterius Patruus, vel Amitæ, qui sunt sibi nepotes filii fratris, & sunt defuncto fratres consobrini; & hoc est etiam de Jure communi, C. com. de success. l. Avunculo.*

Napodan. in Consuet. si quis, vel si qua n. 137.

Ad argumentum verò, quod erui potest ex iisdem verbis Napodani num. 137. ubi proximo-

mio-

miores ex parte Patris Agnatos defuncto appellat, cui, exceptis maternis, in reliquis bonis, juxta gradus prærogativam, eos succedere inquit; quasi indiscriminatim loqueretur de agnatorum, cognatorumque simul concurrentium successione; respondetur, quod ex omnibus exemplis, per Napodanum allatis, quilibet intelligere faciliè potest, eum semper de agnatis, & cognatis, discrimine adhibito juxta eorum gradus prærogativam, differuisse: nam ex una parte ponit Patruum, excludentem Patruum magnum, atque alterius Patruum filium; ex altera verò Amitam, & tam magnam Amitam, quàm alterius Amitæ filium rejicientem, singula singulis referendo, prout advertit *Joan. Bapt. de Thoro in Cod. Rerum Judicatarum*, & ante ipsum *Præses de Franchis* in suis decisionibus; qui allegata exempla separat, atque secernit. Idem confirmatur ex alio clariori Napodani loco *nu. 140.* ubi verba facit de agnato, cum altero agnato, ob gradus æqualitatem, ad successionem æqualiter concurrente; nempe de Patruo magno, cum alterius Patruum filii, tamquam in pari gradu constitutis. Sicuti ergo in prioribus exemplis notaverat, Agnatos excludere à successione alios Agnatos ob gradus imparitatem, nec non Cognatos alios Cognatos ob eandem rationem; ita in posteriori voluit, inter Agnatos, pari gradu constitutos, nullam differentiam in successione attendendam esse. Manifestissimum ergo est Na-

*Jo: Bapt de Thoro
in Cod. rer. Judicatarum
casu 52. appendice 4. n. 24.
& 25., Præses de
Franch. decis. 24.
n. 1.*

podanum de solis inter se Agnatis, & non confusim de Agnatis simul, Cognatisque fuisse locutum.

Explanans propterea idem author verbum *aliis* in Consuetudine *sed si morienti*, refert speciatim exempla successionum inter fratres patruales, & descendentes fratrum patruelium; vel quando supersunt defuncto fratres consobrini, & descendentes alterius fratris consobrini præmortui; vel quando supersunt defuncto frater amitinus, & descendentes alterius fratris amitini: ait nempe, æqualiter singulos succedere, sine prærogativa gradus: neque loquitur de casu, quando frater patruelis cum fratre amitino (qui sunt in quarto gradu inter se) concurrunt in successione alterius fratris consobrini.

Idem Napodan. in Consuet. sed si morienti. in verbo aliis num. 289.

Nec est cur respondere conemur alteri doctrinæ Napodani in dicta Consuetudine *si quis, vel si qua*, num. 168. allatæ ab eodem Montano; cum satis, superque probatum fuerit, quod sub nomine agnatorum, etsi veniant cognati, attamen non censentur vocati *comprehensivè*, & *collectivè* agnati, & cognati, ex una, eademque linea dependentes. Id etiam confirmatur ex allatis per *Albert. Brunum* supracitatum, qui ait, quod, stante Statuto, præferente cognatos ex parte Patris, cæteris cognatis, qui sunt ex parte Matris; filius sororis personæ defunctæ, qui vulgò dicitur Nepos ex sorore, excluditur per filium fratris patruelis:

Idem Napodan. in Consuet. si quis, vel si qua n. 168.

*I.
num.*

N & quam-

& quamquam filius sororis videatur conjunctus ex parte Patris, quia soror est conjuncta de-
Curt. Jun. conf. 5. functo ex parte Patris; nihilominus, secutus opi-
 nionem Curtii Junioris, concludit, filium soror-
 is excludi, quia principalis intentio Statuti
 fuit constituere differentiam in successione in-
 ter agnatos, & cognatos.

Eadem ratione in contractibus, privilegiis,
 & Immunitatibus, concessis alicui ex descen-
 dentibus masculis, vel heredibus masculis,
Peregr. de fideicom. art. 26. n. 8. l. 9.
Bart. conf. 10. lib. 1. masculum ex femina non contineri pluribus
 firmat Peregrinus: & in specie Bartolus vo-
 luit, quod Statutum, vetans, quemquam pos-
 se contrahere absque consensu consanguineo-
 rum ex parte Patris, si quis conjunctus ex femina
 contrahat, ejus consanguineorum consensum non
 requirit. Sic filium sororis non dici conjunctum
 avunculo ex parte Patris dixere Ruinus, &
 Curtius: licet aliqua femina mihi conjuncta
 sit ex parte, & linea Patris mei, ut soror,
 vel Amita; illi, qui postea nascuntur ex ea non
 dicuntur mihi conjuncti ex linea, & latere
 Patris mei: quam etiam secuti sunt opinio-
 nem Pichardus, Marta, ipseque Peregrinus,
 pluries supra laudatus. Ubi, verò Statutum vo-
 cat proximiores consanguineos, filia Patru-
 i præfertur filio Amitæ; quia filii Amitæ non di-
 cuntur esse conjuncti ex parte Patris, neque ex
 paterno genere: ut probat idem Albert. Bru-
 nus ex doctrina Bald. & Jo: Bapt. de Sancto
 Sever: nepotumque ex filia non dici de de-
 scen-

Ruinus conf. 141.
nu. 20. col. 1.
Idem Curtius conf.
§. nu. 24.

*Pichard. tit. de le-
 git.*

Agnatorum tutela

n. 4.

Marta de success.

lepar. 2. qu. 4. art.

42. n. 1.

Idem Alb. Brunus

art. 12. n. 269.

Bald. conf. 125.

Jo: Bapt. de Sancto

Sever. in repe-

sit. l. omnes populi

ver. 14.

scendentibus per virilem sexum, rescripsere Juris-Consulti; sicuti etiam scemina, ex masculo descendens, non dicitur virilis sexus. Eademmet ratione in feudis simplex heredis nomen pro filiis tantum masculis accipitur, qui soli propagant familiæ nomen, cujus conservandæ nobiles studiosissimi sunt: ut *Cujacius in Consultationibus*.

*Cujac. consult. 20.
C. 35.*

Et, ne videantur tot, tantisque rationibus, & validissimis argumentis, usque adhuc allatis, deficere Decisiones, & exempla; legantur quæso, illa à Francisco Redenascho relata: qui strenuè tuctur, filium sororis non dici conjunctum ex parte Patris, neque frui posse dispositione Statuti, vocantis masculos, exclusis sceminis; & ita per Senatum Mediolanensem refert fuisse decisum. Exempla verò apud nostros Pragmaticos habentur, primò apud *Joan. Baptistam de Thoro in Codice Rerum Judicat.* qui scripsit contra sorores amitinas de Pupatellis, & filios Silvæ de Pupatellis, omnes filios Lucretiæ de Maria, pro Matthæo de Maria, fratre Patruæle, in successione Octavii de Maria, communis fratris consobrini; non aliâ ratione, nisi quia dictus Matthæus, tamquam agnatus, præferri debebat filiis dictæ Lucretiæ, qui erant cognati, & non de familia præfati Octavii.

*Franc. Redenasch.
conf. 28.*

*Jo: Bapt. de Thoro
in Codice rer. Ju-
dicat. casu 52.*

Secundò apud *Mollesium*, cujus Consilium pro exclusione Valerii de Palma, consobrini Isabellæ de Massa, favore Jo: Baptistæ, & aliorum de Massa, Patruelium ipsius Isabellæ, apta-

Molles. conf. 50.

ri aliquo modo potest rei nostræ : cum bonorum quoque maternorum (quod mirum fortasse videbitur) inter patruales , & amitinos conservationem in Familia animadverterit ; quam regulariter per Consuetudines considerari explicat ad calcem usque Consilii num. 48 nempe ut bona , unde essent digressa regrederentur ; neque Molfesii Consultationi eximiorum Virorum opinio adversatur , ut ipsemet pro veri studio adnotavit.

*Connan. Comment.
Jur. Civ. lib. 2.
c. 15.*

Quibus pro coronide adjiciamus illa Connani . *Familia autem agnatos tantum complectitur , hoc est eos , qui sunt ejusdem nominis . Quapropter , si quis Testamento heredem scripsisset , eumque jussisset ferre nomen suum , videbitur adoptare eum , velut Julius Cæsar scripsit heredem ex dodrante Octavium , eumque in Familiam , nomenque adoptavit , ut scribit Suetonius.*

*Suetonius in vita
Octavii.*

*l. si in emptione D.
de minorib.*

Quamobrem affectionis ratio , & verisimilitudo utrobique potissima est , ut ii , qui bona acquisivere , potius descendantibus ex familia , quàm affinibus , nomen non retinentibus , confidant : nostra siquidem interest res habere majorum nostrorum , & quoddam bona sub nomine stent nostro , ut Ordinum dignitas , familiarumque sit salva : dignitas verò vix retineri potest , nisi ampla familiarum patrimonium , & antiqua , avitæque bona uno cumulo filiis , nepotibus ac posteris masculis reserventur . *Dar*

enim esse agnatorum sponsa

lia in alias transferri Familias, dixere Johan: Faber, Nevizanus, & Gryphander: & Philippus Knipschildt asserit *lugubre, triste, & deplorandum videre antiqua majorum prædia in extraneas manus devenire*; juxta illud Hieremiæ Prophetæ: *Hæreditas versa est in alienos, domus nostræ ad extraneos.*

Atque hujusmodi rationibus ad amussim consonant scripta per Jo: Grivelli ad Statutum Burgundiæ, pro interpretatione illorum verborum *Paterna paternis, Materna maternis*: qui author totum in quarta sua conclusione negotium absolveret, nisi Decisio, quæ Gallicè ibi annexitur, in diversa facti specie fuisset emanata, quæ non admodum huic nostræ aptari potest.

His hæctenus consideratis, quæ nostræ sententiæ favere visa sunt, nunc rationi consentaneum reor, ea in medium asferre, ac deinceps solvere, & enervare argumenta, quæ adversæ conclusioni opitulari videntur.

Non obstat primò *Præses de Franch.* qui refert decisum, filios fratrum Consobrinorum, unà cum fratre Consobрино, succedere alteri ejusdem speciei fratri; quoniam istiusmodi Decisionis hypothesis circa fratres Amitinos solummodò versatur. Nam pro successione Jæc Antonii Serone, eorum fratris Consobrin, pugnant ex una parte filii, nati ex Magdalena de Serone, sorore Jo: Antonii: & ex alia nati D. Ludovico Quadræ ex filia quidam Jæc Antonii (omnes erant fratres Amitini, in quibus

Joh: Faber in rub. Instit. de nup. Nevizan. lib. 1. Sylv. nuptial. n. 164.

Joh: Gryphander in Occen. leg. lib. 1. c. 34. nu. 79.

Philipp Knipschildt de fideicom. cap. 6. nu. 336. & cap. 7. n. 1. & 2.

Hierem. Tren. 5. vers. 1.

Joh: Grivelli dec. 109. n. 21. 22. & 28.

Præses de Franch. decis. 149.

locum profeſſo habet quidquid d ixit idem Napodanus, quòd æqualiter ſuccedant , ac ſi eſſent omnes fratres Patruales ; cùm nullum conſideretur diſcrimen, ut ſupra declaratum eſt . Itaque Deciſio inter ſolos fratres Amitinos , & non inter Patruales , atque Amitinos prolata fuit : in his enim , non pariter ac in iis , Agnatio conſideratur : quamobrem cùm in eadem *Deciſ.* Agnatorum , Cognatorumque concurſus deſuerit , Theſi noſtræ , quæ Agnatos , Cognatoſque continet , obſtare minimè poterit.

Secundò urgere nullo modo valet alia Deciſio in cauſa illorum de Folleriiſ , & ſorum de Rendina in ſucceſſione Scipionis Rendina , inſerta in *Cod. rerum judicator.* *Jos. Bapt. de Thoro* , ac relata à Januario de Marra : nam ibi , licet referatur , quòd prædicti de Follerio , quamvis Cognati eſſent deſuncto , uti deſcendentes ex ſcæmina ; prædictæque ſorores de Rendina Agnatæ , uti deſcendentes ex Maſculo ; nihilo minus , nullâ Agnatorum habitâ ratione æqualiter ſucceſſerunt : alia tamen ratio Deciſioni locum dedit , quippe quia ſorores de Rendina omnes erant ſcæminæ , nec erant in primo gradu conſtitutæ , utpote deſcendentes ex Maſculis ; nullaque in eis Agnationis , ac Familiæ conſervationis ratio animadvertebatur : ſcæminæ enim , licet à maſculis ortum habeant , neque Agnationem , neque Familiam tamen retinent : quod in ſuperioribus ſatis ſuperque fuit demonſtratum.

Ne-

Jos. Bapt. de Thoro
in *C. rer. Judicat.*
appendice 5. n. 20.
diſto caſu 52.

Neque tertio adversatur Decisio, pro qua summa duo Neapolitanæ Jurisprudentiæ lumina defudarunt (Jo: Andr. de Georgio, qui pro Livia Brisante scripsit, & Scipio Rovitus pro Marco, & Jo: Baptista Nastaris) nam ad successionem Jo: Andreæ Parnassii veniebat Livia, ejus Neptis, nata ex Trusia sorore; & concurrerant præfati de Nastaris, ejus Nepotes ex Allegra altera sorore: in quibus, cum omnes penderent ex sceminis, nulla Agnationis ratio habita fuit.

Jo: Andr. de Georg.
alleg. 30.
Rovit. conf. 23.

Nec insuper obijci quartò potest decisio ejusdem Præs. de Fran. in qua refert, fuisse admissam Amitam ad successionem Nepotis, exclusis fratribus Consobrinis, quamquam natis ex matrisculo, qui familiam repræsentant: respondetur enim, eam demum Amitam nuncupari Agnatam, quæ non est exclusa à Consuetudine, ipsaque proximior est in gradu Nepotibus: neque aliter Patruus, qui est de Familia, succedit exclusis Nepotibus, sicuti Patruus, & Amita uti proximiores excludunt Magnum Patruum, & Magnam Amitam, tamquam in gradu remotiores. Insuper in eadem Decisione dicti Præs. de Fran. non fuit decisus articulus, nec erat necesse, prout addit, & advertit Carolus de Luca in eadem decis. & subdit Jo: Baptista de Thoro, eò quòd Amita erat Masculiata: & licet dixerit idem Præs. quòd si Amita concurreret cum Nepotibus ex alio fratre in successionem alterius fratris præ-

Idem Præs. de
Franch. decis. 157.

Idem Jo: Bapt. de
Thoro casu 52. ap-
pendice 2.

mor.

*Reg. de Marin re-
sol. 208. num. 10. &
11. lib. 2.*

mortui, omnes admitterentur, ex *Tex.* ejusdem Consuetudinis, & Napodani dictis; attamen contra refert decisum *Reg. de Marinis*, cujus hæc sunt verba. *Quia eadem exclusionis ratio, nimirum conservationis bonorum in Familia, quæ fuit per Cives nostros considerata, sicut militat quando superest frater, eodem modo si superessent filij fratris masculi: subditque: nam quod Nepos ex fratre à defuncti successione Amitam excludat, dotando tamen eam de paragio, si dotata non reperitur, dixit Napodanus, & Freccia, & Caputus; & sic tam per M. C. quàm per S. C. annis superioribus decisum fuisse in causa successionis bonorum Doctoris Antonii de Gliembo, ab intestato defuncti, ad cujus hæreditatem adeundam concurrentibus Portià, defuncti sorore utrinque conjuncta, Felice Antonio Nepote ex fratre præmortuo, Silvia Corrada, & Jo: de Urso Nepte, & Nepote ex sororibus similiter præmortuis; fuit decisum, quod in bonis extra districtum succederent omnes, in illis verò intra districtum Felix Antonius tantum. In cujus causæ Decisione fuit etiam definitum, externos comprehendendi ad succedendum vigore Consuetudinis, quæ respicit bona, non autem personas, prout refert idem *Joan: Baptista de Thoro in Compendio Decisionum*. Et ad casum decisionis ejusdem *Præsid. de Franchis* præfatus *Carolus de Luca* ita differit: *Dubitabatur, an si fratres Patruels concurrant cum fratribus*
Con-*

*Idem Jo: Bapt. de
Thoro in compend.
decis tom. 1. verbo
Nepos ex fratre.*

Consobrini, ex sorore susceptis, succedunt solum fratres *Patruels*: & *Molles*. affirmat, qui dicit, in fratre *Patruel* eandem militare rationem conservationis bonorum in Familia, qui de eadem Familia est, tum quia, exclusâ Matre, excluduntur descendentes ab ea, ex *Cappicio*, & *Rovito*.

Molles. ad *Consuet.*
de success. ab intestato par. 4. q. 33.

Cappic. decis. 159.
n. 1. & *Rovit* cons.
23. & 27.

Neque illud postremò obijci potest, quòd ex mente nostræ Consuetudinis, sexus prærogativa considerari debeat respectu fratris Consanguinei, non autem Consobrini, vel Amitini: quo casu dicit *Andreas de Georgio*, Jus commune remanere illâsum: etenim contrarium fuit declaratum in dictâ *Decis. Præsid. de Franch.* scilicet sorores Amitinas excludi à proprijs fratribus, nedum Amitinis, sed etiam Consanguineis, earumque portionem fratribus, accrescere: quia eadem ratio conservandorum bonorum in Familia, quæ obtinet in earum exclusionem, fratre Consanguineo superstite, procedit pariter in fratre Consobrino: idèdque unum, idemque Jus urget; licet onus illas dotandi non habeat frater Amitinus: quia fœmina non excluditur propter dotationem, sed propter sexum: ex eodem *Reg. de Marinis in allegation.*; & sufficit, semel eam esse dotatam ex *Napodano*, *Anna*, & *Rovito*: & cum renunciaverit, concurrere non potest cum fratribus *Patruelibus*, in eodem gradu existentibus; quia Renunciationis finis respicit favorem masculorum, & , ut bona Agnationi, &

Idem de Franchis
decis. 149. n. 8.

Reg. de Marinis
10. 3. Alleg. 42. n. 3.

Napodan. in consuet. sed si morienti nu. 58. vers. sed quid si fratre.

Anna Alleg. 70.
81. & 167.

Reg. Rovitus Cons.
23. n. 17. & 18.

O

Fa-

Hondedeus vol. 1.
Conf. 29. n. 71.

Rusticus de liber.
in con litione posi-
tis lib. 2. cap. 2. n. 7.
§ 20.

Meno: b. Conf. 6.
nn. 15. vol. 1.

Kellebenk de Re-
nunc. q. 191. n. 10.

Reg. Conf. de Rosa
Consult. 34. n. 95.

Surdus Conf. 85.
num. 29.

Hartm. Pistor. lib.
4. q. 7. n. 23.

Galler. de Renunc.
lib. 1. cap. 4. n. 34.

Amatus Conf. 37.
num. 12.

Familia conserventur, ex *Hondedeo*, *Rustico*, *Menochio*, *Kellebenk*, & *Reg. Confil. de Rosa*. In casu nostro ex renunciatione utilitatem capiunt ipsi fratres Bergomenses, uti Agnati, sive filij, & heredes Petri, præfatæ Catherinæ fratris; à quo, simul cum alijs fratribus, fuit eidem Catherinæ dos constituta; & vicissim in hujus traditione fuit ipsis facta renunciatio, cum obligatione Dom. Thomæ de Luca, Viri dictæ Catherinæ, in casu, quo filii ex propria persona venirent. Quinimmò fratres Bergomenses eadem fruuntur Renunciatione, uti Nepotes, & heredes quond. Josephi Frassone, ad cujus beneficium, sicut & Caroli, expressè fuit renunciatum. Quod tamen non officit Petro, quia etiam ipsi, ejusque filijs tacitè censetur facta, ob duplicem rationem: nempe vigore Instrumenti divisionis inter fratres, per quod omnia postmodum facta in vim ipsius facta videntur, & ex præsumptâ mente. Immo expressè ad beneficium omnium fratrum facta existimatur; nam, stante Statuto, vel Consuetudine, deferente masculis hereditatem paternam, portio feminarum, non solum fratribus, utrinque conjunctis, sed etiam Consanguineis acquiritur, ex *Romano*, *Hondedeo*, & *Præsid. de Franchis*: quia, cum omnes respectu paternæ hereditatis æquales sint; femina videtur exclusâ ab omnibus fratribus, tam utrinque conjunctis, quàm consanguineis, qui ejus portionem jure accrescendi acquirunt, ut probant

Bel-

Romani Conf.
411 in fine.

Honded. Conf. 1.
num. 101. vol.

Franch. Decis. 26.
num. 4. § 7.

Bellonus, & Annaeus Robertus: Immo (hic inquit) *statim atque coheredum aliquis hereditati renunciavit, renunciantis portio ceteris, ipso jure, accrescit: itaque exclusâ Mœviâ, universa Titij hereditas ceteris fratribus cessit, illisque, cum ex defuncti mente, tum ex legis dispositione, destinata est.* Nam quando, ratione alicujus masculi superstitis, renunciatus semel excluditur, perpetuè remanet exclusus; prout, ex autoritate *Decij* refert decisum *Capycius*; nec non quando personæ, quibus fuit renunciatum omninò deficiunt, aut eæ, quæ à lege, aut ab homine sunt consideratæ: veluti quando fratres renunciantis mortui sunt sine filiis; de qua re videndus *Jo: Baptista de Thoro, ex Roviti, & Reg. de Ponte* auctoritatibus. Atque hoc solo casu posse venire ex propria persona filios, tamquam matris heredes, eodem modo, ac si personæ consideratæ essent præmortuæ ipsi renuncianti, est vulgata *Præf. de Franch. decis.* Nam quando adsunt descendentes ex corpore, qui Familiam conservant, renunciatus ipsa semper excluditur; neque filios ejusdem, uti descendentes ex foemina, concurrere posse cum natis ex masculo, familiam defuncti retinentibus, in terminis nostræ Consuetudinis indubitanter affirmat *Molfesius*. Etenim quando adest alia ejusdem gradus persona, filium renunciantis excludit, uti ex *Pauli de Castro, & Alex.* doctrinâ affirmat idem *Jo: Andr. de Georgio*; & quamquam *Molfesius* af-

Bellon. de Jure Accrescentis cap. 5. qu. 49. n. 5. 6. & 7. Annaeus Robert. rerum Judicatar. lib. 2. cap. 5. circa. finem.

Capyt. decis. 190

Jo: Bapt. de Thoro lib. 2. in Compens. decis. verbo succedere.

Reg. Rovit. cons. 42. num. 1. Reg. de Ponte cons. 50. num. 8.

Molfes. in tit. de Renunc. q. 5. per totam.

Jo: Andr. de Georg. alleg. 29. n. 8. Molfes. de Success. ab intest. par. 4. q. 42. in fine.

*Moffes. tit. de Re-
munc. in q. 5. n. 33.*

ferat, natum ex femina, quæ renunciavit; posse ex propria persona succedere cum fratre consobrino, in pari gradu existente; tamen in fratre Consobrino, qui propriè filius est sororis, non consideratur renunciationis vigor, quemadmodum in fratre Patruale, penès quem jus Agnationis, & Familiæ est, & ad cujus beneficium facta est renunciatio. Nam, si aliter res sese haberet, dissionum quidem foret, fratres Amitinos potioris conditionis esse, atque fortunæ, quàm Patruales: istoque casu in nostrarum legum Oceano magni oborirentur fluctus, difficillimè componendi inter tot opinionum dissidia, circa dotis maternæ collationem: quamquam omninò eam fieri debere *Molfesius*, ceterique nostri Pragmatici censuerunt.

*Paulus in l. sepè
D. de verb. sign.*

Atque ita inconcussum manet, *Napodanum* de Agnatis, & Cognatis discriminatim locutum fuisse, non autem confusim; eodem fermè modo, quo Paulus, enodans verba illa *Agnatorum, Gentiliumque*, qui LL. duodecim Tabularum succedebant, & ad tutelam vocabantur, ait *distinè*, non autem copulatè intelligenda: nempe, deficientibus Agnatis, ad successionem, tutelamque vocabantur Gentiles; quod idem advertit Jacobus Gothofredus, in *Fontib. Juris*.

*Jacob. Gothofr. ad
LL. 12. tab. cap. ul.
tab. 5.*

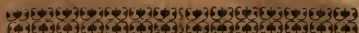
Quis nunc conclusionem nostram, tot auctoritatibus septam, tot rationibus munitam, totque ac tantis vallatam Juribus convellere aude-

debit ? Verum enim verò, quidquid hucusque à nobis (qualicumque demum stylo) pro Bergomensibus fratribus exaratum est, satis puto, superque evincere, ac demonstrare, nullo unquam tempore fieri posse, quo minùs ad Caroli Junioris hereditatem ipsimet soli, omni sanè Jure, accersiti videantur. Indubitatum itaque est, fratres de Frassone anteferendos esse filijs Domini Thomæ de Luca in Caroli Frassone, ultimi prædefuncti, successione : cum pro ipsis non ratio solùm, sed universorum Jurium oracula constantissimè faciant ; quæ illud in primis poscunt, ut Familiæ bona in aliud non transeant nomen ; &, hereditatem deferre ad rei familiaris, ac dignitatis servatores, necessariissimum pariter, atque convenientissimum censuere.

Verùm advertendum etiam est, quòd licet, mortuo præteritis annis Joseph Frassone, ejus hereditas, Decreto Judicis, à Carolo Juniore fuerit tantùm adita, dissimulantibus, ob Caroli reverentiam, filiis D. Thomæ de Luca ; post ejus tamen obitum, absentibus fratribus Bergomensibus, hereditatem citissimè, sive jure, sive injuria, appetiverunt. Quà propter, rationi consentaneum apprimè est, ut iidem fratres, advenientes postliminii veluti jure, hereditatem recipere studeant ; quippè qui in eodem gradu cum Carolo Juniore constituti fuerant. Neque in hac tam dilucida veritate probanda

amplius morari, vel tantillum neceſſè eſt ; cum
ea cæcis ipſis , & qui ex trivio Jurisprudentiæ
ſunt , maniſeſtiſſima videri poſſit , ac debeat.





JURIS

RESPONSUM

Pro

Gubernat. Montis Junctorum, nec
non D. Cosmo Pignatello, cæte-
risque Creditoribus Ill. Du-
cis Acheruntia.

Super

Recusatione Reg. Conf. D. Stephani
Padilla ab eisdem proposita.

Ill. Dux D. Trojanus Miroballus
Commissarius.

EGo verò animo constitueram, in re per-
spicua, passimque obvia nihil prorsus
scribere, nec verbum ullum facere: ta-
meti enim nescius ipse non sum, nil tam per-
spicuum, apertumque esse, quod vitiligato-
rum

rum nequeat pestilenti velut halitu infici, veteratorumque tenebris offundi; verebar tamen, ne argumenta, quò validiora in medium adducerem, ed supervacanea magis, & frustra accersita (ut est seculi genius delicatulus) esse viderentur. Sed cùm mentem subiisset, me non tam causæ *Montis Junctorum*, ac cæterorum Ill. Ducis Acheruntia Creditorum, tanquam Patronum adesse, quàm meam ipsius rem agere; quippè qui etiamnum hos inter Creditores, uti heres ex asse paterno, adnumeror; visum fuit, causam cæterà honestam, invidiæ tamen plenissimam, ita defendere, ut neque id, quod officij ratio, neque quod Patris familias diligentia postulat, à me, quantum vires suppetunt, possit desiderari. Faciam autem id brevibus; *etenim bonam ad causam (quod ait ille) tria verba sufficiunt (a).*

(a)
Pinda, Nem. Od. 7.

Εὐνοῦμεν ἐς δίκην

Τρία ἔντα διαχέου

Jamdudum est, ex quo desijt mos ille, quò Judices in Decurijs sorte dabantur, & condicebantur; alii quidem ex consensu, alii verò ex conventionem. Tunc si quis insensum sibi Judicem reputabat, nullo quidem suspicionis allato argumento, sed solà voluntate eum repellat, vel ejerabat (b) Notissima sunt verba *Plinij (c) Sors, & Urna Judicem assignat; licet rejicere, licet exclamare: hunc nolo: & illa Padiani in Commentatione Verrinæ II. Cic. (a) Aded ut jure Pandectarum haud secus factum fuis-*

(b)
*Osualdus Donell.
enucleat. lib. 17.
cap. 25. Cujac. lib.
9. observ. c. 23.*

(c)
*Plinius in Paneg.
ad Trojanum.*

(d)
*Asconius Padianus
2. in Verr. 8.*

fuisse, recusationesque ipsas incognitas testentur
(a) *Maynardus, & Christinaus.*

Nunc verò alià utimur ratione: quamquam enim Justinianus (b) sanxit, simplici libello rejici Judices; nos tamèn, non solùm, oblato apud Acta libello, uti suspectum recusare, verùm etiam suspicionis exprimere causas, oportet. Quis autem fuerit mos laudabilior, priscus nempe, an recentior, non est quod disceptemus in præsentia. Illud tamen subjicere non pigebit, rationem Judicis recusandi (nullo alio suspicionis argumento allato, præter recusantis placitum) eam nimirum, ut puto, fuisse, quòd, cùm suspicio sit actus, quo damni timor animo repræsentatur (c) neque vires habeat, nisi quas ipsa imaginatio sibi fingit, & parit, tanquam ex animo prodiens, & in animum rediens (d) solius Imperio voluntatis Judices possè rejici censebant. Recusatio enim Judicis (dixerunt *Damhouderius, Fistorius, & Vultejus*) (e) ex eo solùm fit, quòd Judex est suspectus, atque adeò recusationis causa est ipsa suspicio, ex qua oritur metus, & quæ semper ad tristem partem sirenuæ est, ut inquit Publius Sirus. Unde illud Terentij. (f) *Suspiciosi ad contumeliam omnia accipiunt magis.* Sic Cæsar, qui non minus fortunà, quàm animi magnitudine, Romanorum primos facilè superavit; metuebat tamen Brutus, & Cassij vultus: sive quòd esset Physiognomones experimentis instructus, sive Naturæ vi, occultaque Fatorum necessitate cogente. Mo-

P

nitus

(a)

Paulus Christianus, vol. 2. dec. 149, num. 1.

(b)

L. apertissimi, & de Judicij.

(c)

Scaliger. exer. 317

(d)

Res est imperiosa timor Martialis, lib. 11. Epig. 59.

(e)

Damhouder in praxi rerum civilium cap. 125. n. 2. Hartman. Pistor. observ. 9. lib. 1. Hermannus Vultejus de judicij lib. 2. c. 7. n. 210.

(f)

Terent. in Adelph. Act. 4. sc. 3.

nitus idcirco ab amicis, caveret sibi à Dolabella, & Antonio: non istos (inquit) ego metuo obesos, & rubicundos, sed graciles illos, & pallidos; ostenso Bruto, & Cassio, quos ea de re sævos ingenio, & naturâ crudeles existimabat. Quod cum ita sit, tur non & jure nos cavere, & Judices eos rejicere posse credendum est; quos videmus acris, immo potius rudis, & agrestis ingenij; animi, ultra quàm par est, severioris; morosæque, & ad fastidium usque elatæ indolis? (a) neque enim unquam desuerunt, neque deerunt, qui (ut inquit Tacitus) magnitudinem, & majestatem Imperij se exprimere putant, si gravitate vocis, aspectus asperitate, difficultate morum, & conversandi aspernatione utantur. Ex quorum numero fuit in Rep. Romana Piso, Tanta erat gravitas (inquit Tullius) in ipsius oculo, tanta frontis contractio, ut illo supercilio Respublica, tanquam Atlante Cælum niti videretur.

Et quidem quanta ei, qui litigaturus sit, immineant à suspectis Judicibus pericula, quot damna, quot animi denique fluctus, dicant qui experti sunt. Idque (b) vel ex eo potest intelligi, quod, cum omnes omnium fortunæ positæ sint in eorum potestate, qui judicant; eos maximè periclitari in aperto est, quorum, vel vita, vel honor in alterius manu supputantur: lites siquidem, ait Langlæus (c) summo timore homines afficiunt, qui, id dum cogitant, non minus sæpe venit eis in mentem potestatis, quàm æquitatis ejus,

(a)

Ummius in processu judiciar. dicitur in l. nu. 55 eum sequi. & illud quoque vers. sanctus de exhib. reit.

Apicella infra laudandus n. 99. § 100.

(b)

Cicero pro Quinto, & lib. 4. in Verrem.

(c)

Janus Langlæus semestr. juris li. 2. cap. 2.

ejus, qui jus dicturus sit &c. . Neque enim hac tempestate invenias facile Judicem, Cæsaris Augusti exemplum imitantem, qui de Tatij filio, parricidij reo, sententiam dicturus, ut omnem suspicionem à se averteret, Tatij hereditatem prius repudiavit : *Is enim* (ut est apud Senecam) ^(a) *priusquam aperirentur Codicilli; juravit se Tatij hominis locupletis hereditatem non aditurum, hocque modo libertatem sententiae suae redemit.*

^(a)
Seneca de Clementia l. 1. c. 15.

Nec erit, quod ægrè ferat Magistratus, quisquis ille fuerit, si quando eum recusari contingat; modò honori, nominique ejus litigator pepercerit, neque libello suspicionis quicquam complexus sit, quo, vel tantillum ejus existimationem lādere voluisse videatur : nam & Augustum refert Tranquillus ^(b) *testem se in Judicis inductum, non tantum interrogari, sed refelli etiam æquissimo animo passum fuisse.*

^(b)
Sueton. in Aug. cap. 56.

In spem proinde non dubiam nos venire æquum est, hanc, quam modò proponimus suspicionis causam, molesto, aut iniquo animo minime laturum Senatorem nostrum; Virum herclè integerrimum, qui, ne laceratus quidem à recti orbita abire, & extra se ferri potis est; qui à vero divelli, neque gratiā, neque odio unquam patitur; qui deniq; ita videtur à Natura cōformatus, ut potius quem oderit absolutum velit, quàm quem non oderit sublineat condemnari ^(c). Verè ab eo *Tros, Tyriusq; nullo discrimine habentur*; neque ex eorum censu est, de qui-

^(c)
Cicero pro Cluentio.

(a)
Quintilian lib 4.
cap. 1.

(b)
d. l. apertissimi, C.
de Judic.

(c)
Cap. quia suspecti
3. q. 5. c. cum inter
de exception.

(d)
Jason. in d. l. aper-
tissimi n. 7. Surdus
conf. 50. num. 21.
Larrea dec. 48.
Cappc. Latr. decif.
40. n. 9.

(e)
Hostiensis in cap.
postremo ubi Glo.
verbo consanguin-
eius de appellatio.
Seraphin. de pri-
vileg. juram. priv.
7. num. 4.

Farinacius 2. p.
fragm. ver. Judex
nu. 777. Cardinal.
Tuscus verbo su-
spectus, c. de l. 908
n. 13.

(f)
Vivius dec. 363.
n. 3. Sanfelici dec. 81.

bus Quintilianus scribit : est enim nonnumquam
(a) pravius hic ambitus adversus amicos, aut pro
his, quibuscum similitates gerant pronunciandi,
faciendique, injustè ne fecisse videantur.

Nec præterit doctissimum Virum, Cæsariibus
cordi semper fuisse (b), ut lites omnes sine su-
spicionis umbra procederent; idemque, vel na-
turali jure inspecto, statuissè Pontifices Summos.
(c) Unde factum, ut quævis causa, refellendo
testi idonea, eadem, & rejiciendo Judici suf-
ficiat : vulgòque sit receptum, faciliùs, mi-
noreque negotio Judicem, quàm testem rejici
posse: quòd plures reperiantur, qui jus dicant,
quàm qui testimonium dare possint (d) Qua-
mobrem qualibet ex levi, ac modica causa,
Judicem posse recusari, dixerunt (e) Hostiensis,
Seraphin., Farinat., & innumeri alij, quos
congerit doctissimus Card. Tusc., & ex recen-
tioribus Vivius, Sanfelicius, & alij (f).

Ut autem ad rem deveniam, porrecta est
Supplicatio pro Gubernatoribus Montis Juncto-
rum, D. Cosma Pignatelli, aliisque credito-
ribus, pro recusatione Regii Consilarii D. Ste-
phani Padillæ, tam in causis Patrimonii Illust.
Ducis Acheruntæ, quàm in illis, quas habet
Princeps Petræ Elcinæ. Supplicatio autem sic
se habet:

Supplicant humiliter Gubernatores Montis
Junctorum D. Cosmus Pignatelli, & ceteri
Creditores Patrimonii Ill. Ducis Acheruntæ,
dicentes, ex causa residui pretii Casalici Juliani
repe-

reperiri dictum Illust. Ducem Creditorem Illust. Principis Petre Elcina in summa ducatorum 40000. sortis, unà cum eorum interesse, pro quibus est graduatus dictus Ill. Dux penès acta dicti Ill. Principis, & pro eorum consecutione, non solum supplicantes, Creditores dicti Ill. Ducis, obtinuerunt liberationes; verum etiam Procurator ipsorum supplicantium in omnibus auditur; cujus Patrimonii ad præsens est vestler Regius Consiliarius D. Thomas de Luca Commissarius; qui cum novissimè proposuisset in Aula causam dicto Patrimonio spectantem, in ea interfuit, & intervenit vestler Regius Consiliarius D. Stephanus Padilla, tempore, quo non solum est suspectus declaratus Ill. Duci Salzarum, & aliàs in cæteris causis dicti Patrimonii in votendo (a) se abstinuit; verum etiam pendet suspicio, allegata pro parte, tam dicti Ill. Ducis Salzarum, quàm etiam ex parte supplicantium in causis Patrimonii dicti Ill. Ducis Acheruntiae. Idèò, allegando ex hac nova causa suspectum dictum Regium Consiliarium Padilla, supplicant dignetur mandare, quòd cum effectu dictus Regius Consiliarius Padilla non interveniat, tam in causis dicti Patrimonii Principis Petre Elcina, quàm in causis Patrimonii dicti Ill. Ducis Acheruntiae, salvis aliis, &c. Ostendatur Regio Consiliario D. Stephano Padilla, &c.

Ad hanc autem suspicionem fundandam;
opus certè non est plura effundere verba: il-
lud

(a)
Vovere apud nos-
tros Pragmaticos
non est vota Deo
nuncupare, sed
calculum ferre scien-
tiae. Quod ex-
teriori gratiâ ad-
notare libuit.

(a)

Parisus conf. 48.
num. 9. vol. 3.*Bertazolus conf.*
crim. 8. n. 8. vol. 1.*Bovadilla lib.* 3.
cap. 15. num. 83.*Andreas in cap.*
feu. § habita num.16. de
Et consuet. contra
liber.*Catheranus de.*
cis 84.*Rovitus super*
Prag. 1. de suspic.*Official. num.* 44.*Petra ad Ritum*
M.C.V. ritu 265.

num. 165.

(b)

Tacitus in Dialo-
go de Oratorib.

(c)

Livius dec. 4. lib. 2.

(d)

Cicero 3. Philipp.

(e)

Langlaeus d. cap. 2.

lud tantum in medium afferre satis erit ; quod receptissimum est : nempe Judicem , pendente suspicione , si ingerat se in causa , hoc ipso reddi suspectum , licet causa allegata sit falsa ; uti docent (a) *Parisus* , *Bertazolus* , *Bovadilla* , *Andreas* , *Catheran* . Reg. Rovit. Et Regius Conf. *D. Carolus Petra* .

Debeat quidem Regius Consiliarius , in sua responsione , à dictis causis se potius excusare , quàm ita animum inducere suum , ut quovis modo partes Judicis obiret . Multa exempla habemus apud *Tacitum* , *Livium* , Et *Ciceronem* . *Tacitus* (b) sub persona *Secundi* , ita loquitur : *Ego vero* (inquit *Secundus*) *antequam me Judicem Aper recuset , faciam quod probi , Et modesti Judices solent , ut in his cognitionibus se excusent , in quibus manifestum est , alteram apud eos partem gratiâ prevailere . Quis enim nescit , neminem mihi conjunctiorem esse , Et usu amicitie , Et assiduitate contubernij , quàm Salvium Bassum , cum optimum Virum , tum absolutissimum Poëtam ? Exemplum ecce alterum Livii : (c) Quamobrem , (inquit) Et J. Cæsar in causa Marci Antonij , ex sorore nepotis , priusquam censeret , cognitionem excusavit ; quod Et , Consule Cicerone , fecerat in causa P. Lentuli sororis sue Viri ; palamque professus est , se aliâ in M. Antonium sententiam dicturum fuisse , nisi propinquitatis jus obstitisset . (d) Prudenter igitur (ait Langlaeus) (e) facturum Judicem putaverim , qui in ea*
lite

lite, qua de re consanguinei, aut affinis sui, aliâve necessitudine sibi conjuncti, vel etiam inimici, tractetur, judicandi partes à se ablegaverit, neque expectaverit, dum rejiciatur ab Adversario.

Ne verò Historicos allegasse tantum videar, asseram & ex nostris Doctoribus aliquot. Audiamus verba *Francisci de Ponte*, (a) qui ait, quòd *Judex debet esse proclivis ad recusationem admittendam*; & *Cavalcanti* (b) à *Ramonio* (c) repetita: *Inveniuntur quidam tam interestati, qui renuunt abstinere, cum recusati fuerint, & ex eo magis augetur suspicio; sed Senatores, qui dominium Reipublicæ representant, quinimmo Dux ipse libenter se abstinet, nedum quando existimant posse ex aliqua causa recusari, ut Genuæ vidi, absque alio indignationis signo, &c.* Dignitatem namque, integritatem, vel Religionem, nihil quicquam operari in hac materia suspicionum, ubi versatur interesse, & præjudicium tertii, in propriis, ut ita dicam, terminis, responderunt *Natta*, *Bursat.* & *Roland. à Valle*. (d) Ejusdemque *Cavalcanti*. (e) lubet subjicere verba: *Nam hujusmodi optimæ qualitatis, ut puta Religionis, & vitæ timorata, aut præstantia personæ, quamvis tollent suspicionem, tamen septies in die cadit justus, & ubi agitur de præjudicio tertii, cessat præsumptio illa, quòd quis præsumatur bonus.*

Producenda cœterum est, & dispungenda ejusdem Regii Consilarii responsio, ad calcem sup-

(a) *De Ponte dec. 30.*

(b) *Cavalcanti de Brachio Regio p. 3. num. 219.*

(c) *Ramonius cons. 3. num. 32.*

(d) *Natta cons. 174. num. 9. lib. 1.*

Bursat. cons. 21. num. 22. vol. 1.

Rolandus à Valle cons. 19. nu. 6.

(e) *Idem Cavalcanti num. 319.*

supplicationis, sibi ostensæ, adjecta, quæ talis est: *In causa Creditorum Petræ Elcina semper interfui, & in causis Ducis Acheruntia: respectu verò causa, in qua habuit interesse Dux Salsæ non interveni, sed usque adhuc mihi non est nota causa, nec adhibui diligentias sciendi. Ideò remitto me juri.*

Dicit primò, se interfuisse semper, cum agerentur causæ Principis Petræ-Elcina, & tamen non interfuit à die 29. mensis Maji 1676. in qua fuit præsentatum, penès Acta patrimonii dicti Principis, Decretum suspicionis, à Regio Collaterali Consilio interpositum die decima-octava ejusdem mensis, & anni: quo nempe Decreto fuit declaratus suspectus ipse Regius Consiliarius Padilla, tam in causis Ducis Salsarum, quàm D. Camilli Strambone, ejus fratris. Post quod quidem tempus fuerunt prolata per Sacrum Consilium plura decreta in causis Patrimonii ejusdem Ill. Principis: illud scilicet, referente quondam Regio Consiliario Francisco Maria Prato sub die 3. Septembris 1676., interpositum ad instantiam ejusdem D. Camilli Strambone, uti Deputati creditorum Patrimonij (ut præfertur) præcedente ejus libello, seu *comparitione*, ab eoque subscripta: aliud, etiam prolatum per Sacrum Regium Consilium, præcedente pariter *comparitione*, subscriptâ ab ipsomet D. Camillo, referente Regio Consiliario D. Petro Cortez, sub die 5. mensis Martij 1678. Aliud tandem sub die 29. ejusdem men-

mensis Martij, & anni 1678. cum interventu etiam Spect. Præs. Immo ad instantiam Curatoris Patrimonij, stante tunc impedimento Regij Consiliarij Prati, fuit porrecta supplicatio eidem Spect. Præs. pro commissione hujusmodi causarum in personam alterius ex Regijs Consiliarijs ejusdem Aulæ; cum Regius Consiliarius Padilla, uti suspectus dicto Ill. Duci Salsarum, & Regius Consiliarius D. Antonius de Ponte, uti Advocatus Creditorum Ill. Ducis Acheruntiae, intervenire non possent: Idedque fuere commissæ Regio Consiliario D. Fulvio Caracciolo; nec non, loco Regij Consiliarij Padilla, idem Spect. Præs. dedit pro adjuncto Regium Consiliarium D. Martinum de Pimienta, & loco Regij Consiliarij D. Antonij de Ponte, quondam Regium Consiliarium Jo: Baptistam Hodiernam. Et quoniam Regius Consiliarius de Ponte, tanquam Advocatus Creditorum Ducis Acheruntiae, in causis dicti Principis intervenire non potest, consequens est, nec etiam Regium Consiliarium Padilla, uti suspectum Creditoribus Patrimonij ipsius Principis intervenire posse in causis Creditorum Ducis Acheruntiae.

Cum enim notorium sit, eundem Regium Consiliarium Padilla non intervenisse in causis Principis Petraræ Elcinæ in prolatione dictorum decretorum, ut supra, per S. C. prolatorum; intervenerit verò die 24. mensis Octobris in prolatione decreti, referente Regio Consilia-

Q
rio

rio D. Thoma de Luca , quo fuit provisum ;
quòd procedatur ad discussionem Creditorum
 memorati Principis ; se magis , atque magis
 reddidit suspectum , quia interfuit causis in qui-
 bus habet interesse Dux Salsarum ; cùm aliàs
 non intervenerit , ed quòd , ad instantiam Cre-
 ditorum Ducis Acheruntiae , ac etiam Ducis
 Salsarum , Creditoris dicti Principis , penderet
 suspicio allegata , *quòd non potest intervenire in*
causis ipsius Ducis ; undè , ex his se magis red-
 didisse suspectum manifestum est ex ijs , quæ
 dixerunt *Pragmatici omnes* (a) ex Ulpiani (b)
sententia , ibi *Nec ferendus est procurator , qui*
sibi adserit procuracionem , nam hoc ipso su-
spectus est , qui operam suam ingerit inscito.

(a)
DD. laudati in
num 22.

(b)
L. que omnia 25
ff. de proc.

Secundò dixit , se non interfuisse in causis ,
 ubi habuit interesse Dux Salsarum ; & tamen
 novissimè intervenerat , cùm proferretur de-
 cretum , quo fuit provisum , *quòd procedatur*
ad discussionem relationis Creditorum dicti Prin-
 cipis , in qua est relatus Dux Salsarum . Immo ,
 cùm ipse replicaverit , se semper interfuisse in
 causis Principis Petræ Elcinæ , & nunquam in-
 tervenisse in causis , ubi habuit interessè Dux
 Salsarum ; Dux verò ipse in Patrimonio Prin-
 cipis habeat interessè ; aut alterum , aut neu-
 trum istorum verum esse necessè est . Proindè
 ex hac ipsamet replicatione idem Consiliarius ,
 debet à cognitione dictarum causarum arceri ;
 sicuti negans se possidere , convictus denique
 possedisse , cadit à causâ : & transferri in alte-
 rum

rum debere possessionem dixerunt Jurisconsul-
ti (a).

(a)
l. fin. C. de rei vind.
l. fin. C. de fideic.

Tertio, respondens, se intervenisse in causis Ducis Acheruntiae respondit ad ea, de quibus minimè fuit interrogatus; Nam in supplicatione, tantummodò continebatur ipsum Dominum Consiliarium in causis dicti Principis, aliàs propositis non intervenisse; & novissimè tamen intervenisse. Ipse verò ambitiosè replicavit, non solum in causis Principis Petrae Elcinae, sed etiam in causis Ducis Acheruntiae Judicem se gessisse. Quodd responsum, minime interroganti redditum, quis non videt, commoti animi, atque à se longè abeuntis indicium esse? Indeque magis augeri, quæ de ipso habetur, suspicionem? cum in eis judicare omnino velle videatur, ita ex Gregorio, Galeota, Rovito, & aliis (b) probat Crespius de Valdaura in suis observationibus (c).

(b)
Petrus de Gregor.
Syntagm. p. 3. lib.
49. c. 3. n. 14.
Galeota lib. 1.
controv. 39. n. 23.
(c)
Crespius de Val-
daura obser. 9. q. 7.
num. 75.

Quarto, dicens, adhuc non esse sibi notam causam suspicionis, nec cur sciret, operam dedisse; præterquam quod, patrocinari suæ ipsius causæ videtur non satis appositè ad rem respondit; Non enim ignota suspicionis causa esse potest ei, qui dixerat, se non interfuisse in causis, in quibus habuit interesse Dux Salsarum; ut revera non interfuit, & à sedendo; & judicando in his causis abstinuit; Qui enim, uti suspectus, è judicii loco veluti sponte discedit, suspicionis causas, vel ipsâ suggerente conscientia, non ignorat. Præterea dicens, non

Q 2

esse

(a)
Alex. c. 127 n. 19.
Milan. dec. 15 n. 20

esse sibi notam suspicionis causam, suspicionem verò non negans; (a) Id certè dixisse censendum est, posse quidem se in causis Patrimoniorum hujusmodi intervenire, prout revera respondit: Cùm verò addat verba illa; *nec adhibui diligentias sciendi*, suspicionem fateatur, suspicionis præterit causas. Ut vel hinc pateat perfunctoriè se excusare, & verba illa ad se exonerandum protulisse, quibus propterea nulla est adhibenda fides; *non enim* (scribit Langlæus) (b) *justum est de his, quæ ad laudem Judicis spectant, fidem ei haberi; nam ut verè Imbertus* (c) *scribit, pro vindicanda contumelia, ob suspicionis causas, sibi illata, fortè adversus ejurantem malè affectus, aliquid in ejus perniciem affirmare posset; Undè æquius videtur nihil illi suæ assertioni fidei haberi.*

(b)
Idem Langlæus
lib. 5. semestr. cap.
ult. in fine.

(c)
Imbertus Instit.
for. li. 1. §. proinde.

Finem hîc scribendi facerem, nisi Regius ipse Consiliarius Padilla protrahendæ scriptioni novam materiam suppeditasset; Priori namque non contentus responsione, aliud quid, suam quod faceret ad causam, addendum putavit; ut ex iteratione clariùs pateret interveniendi studium. (d) Postridiè igitur, quàm scripto ità responderat, cùm per noctem melius sibi cepisse videretur consilium, supplicationem denudò poposcit. Acceptam è manibus Secretarii S. C. quo maturiùs, quia seriùs, responsioni jam traditæ aliam adtexeret, triduum apud se habuit; Tandemque hoc veluti auctario compertiori restituit. *Nec congruum, & legitimum*

(d)
Balbus dec. 245.
diu. Calcuta n. 23.

responsum dare possum, cum ignorem Creditores, ad quorum instantiam porrigitur supplicatio prædicta.

Equidem mirari subest, tantum Virum ita respondisse, ut sui impotentem iteratò se proderet. Irati namque animi hoc est, & conceptam recusationis ergò bilem hand concoquentis: Sed nil succensebimus ei, si animum in id velimus intendere, quodd Viri, magnà alioqui probitate præditi, in re sua, aut gaudio soleant esse præditi nimio, (ut Terentianum illud usurpem) aut ægritudine: humanæ vitio naturæ, cui proculdubio condonandum aliquid; Nullo tamen pacto hujusmodi liceat magnus Vir est in Judicem adhibendus; cum vel levis animi perturbatio judicia sæpè sæpius pervertere soleat. Arcopagi institutum summà laude dignissimum semper existimavi, ut notu, & sine exordiis, epilogisque ad causam orandam accederent Oratores; ne judicantium animosa justitiæ semita per oratoria ista veluti parerga deflecterent; Quodd si partium studium è Judicantium pectoribus ablegandum, quantò magis profliganda veniet ira; nam nemo iratus quisquam rectè deliberat, uti est apud *Euripidem*:

Ovidius per opus adir in scilicet.

Iræ profectò, ac studia partium, in omnibus procul habenda, præcipuè verò ubi de jure cuivis ex æquo dicundo, tribuendove agitur.

Ut

Ut autem putemus à me tradita magis magisque infideant animo Dominorum , qui de suspitione cognituri sunt , licebit in addita hac particula tantisper immorari. Ait Dominus Regius Consiliarius Padilla , se congruum , ac legitimum responsum dare non posse ; & nihilominus & responderat jam , & satis verbosè , quanquam perplexè , ac perturbatè : nisi veriùs dicere lubeat , non congruè , nec legitimè eum respondisse , dicens , in causis Principis Petræ-Elcinæ semper interfuisse , quando verè non interfuerat .

Dixit ignorare se Creditores , ad quorum instantiam fuit porrecta *supplicatio* . Dixerat tamen priùs , se in eorum causis semper interfuisse . Manifestam ecce contradictionem , à qua sese explicare nec Apollo posset . Affirmat eorum cognovisse causas , quos negat agnovisse : & tamen ignorare non potest M. Tullii sapientissimum præceptum illud : *Animadvertere debet Judex quâ lege reus citetur , de quo reo cognoscat , quæ res in quæstione versetur.* ^(a) Sed esto , ignoret Creditores ; ignorare tamen nequit Gubernatores Montis Junctorum , à quibus novissimè fuit porrecta superius allata *supplicatio* ; nam & ipse est quoque Commissarius Patrimonii Ill. Ducis Rodi , cujus iidem sunt Creditores . Ignoret cæteros , ignorare quidem non potest D. Cosmum Pignatellum , qui unâ cum cæteris *supplicationem* hanc obtulit ; cum videlicet Cosmum , qui nonnullas
egit

(a)
Cicero pro Cluentio .

egit coram ipso lites, præsertim quam habuit cum D. Carolo Carafa à quo Dn. Padilla fuit itidem recusatus. In causa, in qua scripsit præfatus *Crespius de Valdaura* ^(a) ex eo solo legimus declaratum fuisse suspectum Judicem, quia replicaverat, ignorare se, amicitiam cum ^(a) *Crespius de Valdaura d. observ. 9. q. 7. num. 75.* Advocatis, & Procuratoribus causam esse suspicionis legitimam; quasi his verbis judicandi munus affectasset: *Laborare debent Judices*, ait Cicero, *non modò quid dicant pro testimonio, sed etiam quibus verbis utantur; ne quid minus moderatè positum, ne quid ab aliqua cupiditate prolapsum verbum esse videatur.* ^(b) *Cicero pro M. F. de tejo.*

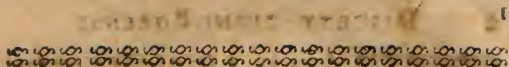
Liquet igitur non solum à commoto, & sui impotenti animo profecta hæc esse, sed à Viro (alioquin optimo) qui nullo in precio, & Gubernatores, & D. Cosinum habere videtur, & velut ignotos per factum silentio prætermittit: Cum tamen in aperto sit, non licere Magistratibus quicquam injuriosè dicere, aut facere ^(c) & si quoddam fecerint uti suspectos repellendos esse ex doctrina *Paridis de Puteo, Farinacii, Giurba, & Apicelle.* ^(d) Vel ex hoc igitur, quod injurium erga Creditores Dn. Padilla se gessit, ^(e) locum satis amplum suæ ipsius recusationi fecisse fatendum est: nosque in spem non dubiam venimus, ita esse in hac causa decernendum, ut scripto hoc quamquam incondito, & paucis horis exirato, demonstrare nisi sumus: præsertim cum ea sit ^(f) *Inopp. Gratianus: Valentin. & Tb. odor in l. unica, C. si quis cumq; prædictus possit, &c.* Dominorum Judicantium spectata virtus, ac pro-

probata integritas, ut nihil cujuspiam dignitati, aut amplitudini plus æquo existiment tribuendum: idque profectò præ oculis habeant, quod memoriæ prodidit Trajani Panegyristes

(a)
Plinius in Panegirico ad Trajanum.

Plinius *Præfectum Prætorii non ex ingerentibus, sed ex subtrahentibus legere.* (a)

Joseph Valletta.



P E R

L'Ill. Signor Duca Luigi Strozzi.

CONTRO

Al Signor Duca D. Francesco
Moles.

Nella causa del legato, fatto da D. Diego Chyros Mayorga al detto Signor D. Francesco Moles, allora Presidente della Reg. Camera della Sommaria, ed ora Visitatore nello Stato di Melano, e Reggente eletto per lo Consiglio d'Italia nelle Spagne.

*Commessario il Reg. Consigliero Sig.
D. Fulvio Caracciolo.*

Non defendi homines sine vituperatione fortasse possè, negligenter defendi sine scelere non possè.

Ex Cicerone Ammianus. lib. 30.

A



Redeva io, e fermamente credea, di non dovere mai più pigliar la penna, per iscrivere intorno alla lite, che col Signor Duca Strozzi tengono i legatarj del già D. Diego Mayorga; avendo sempre sperato, che la cognizione istessa di simil causa, o la ricognizione delle dichiarazioni, in quella fatte da chi havvi avuto interesse, ed interesse di gran lunga maggiore; avesse quelli indotti, e persuasi a fare una simile dichiarazione, o sia palesemente, o pure chetamente cedendo; & ad astenersi dalla inchiesta d'una tal forte di legato. Ma la cosa vò altrimenti, per la varietà de' disegni, e delle opinioni degli uomini, talvolta sì fattamente gagliarde, e potenti, che fan violenza, & ingiuria alla ragione, e verità istessa. Ecco, che i Ministri del Signor Duca di Parete, con animo, e speranza, forse maggiore di quello, che ne voglia, e ne pretenda il medesimo principale, l'hanno spinto a comparire in giudizio, per conseguire un legato, per lo quale niun' altro di quelli, che vi hanno uguale, e forse maggiore interesse, ha detto parola: non essendo fin' ora comparso, nè pur uno de' molti, che a detto legato sono congiuntamente chiamati: quando, che egli, come accuratissimo Visitatore nello Stato di Melano, e degnissimo Reggente nelle Spagne, se un simil caso gli fusse tra per le mani caduto, avrebbe avuto, col solito suo zelo, a vietare,

tare , e proibire a un Regio Ministro , che di tal qualità di legato pretendesse l'esecuzione . Ma , siasi comunque si voglia , confidando io sempre più nella fortezza dell' animo , ed integrità di tanto personaggio ; tengo sicura fede , che , cadendo questa Scrittura sotto l'occhio perspicacissimo di lui medesimo , non appieno inteso di tal legato , e sua controversia ; come colui , ch'è stato sempre occupato da negozj di molto affare , così pubblici , che privati ; sia egli medesimo , col proprio , e più sano consiglio , per ordinare la rinunzia di detta lite ; siccome molti altri han fatto , ed è giusto , che si creda , di un Ministro di tante parti , e qualità , com' egli è il detto Signor Duca di Parete : cui manca solo l'occasione , per renderlo capace di dignità , e grado maggiore , e più eminente , e superiore di quello , che sia l'uso ordinario della Toga . Or , essendomi io contenuto fin' ora , per un certo tal qual rispetto , di scrivere sù questa materia ; finalmente , venendo il Sig. Duca Strozzi , mio clientolo , fuor d'ogni credere , ed aspettazione , con troppo calore , e vémenza molestato ; e trovandosi la causa presso allo spedirsi , e per conseguente io in obbligo di difendere esso Sig. Duca Strozzi ; conviene pure , che ne prenda , secondo la mia debolezza , le parti . Il farò nientedimeno con quella modestia , che si debbe al riverito nome del Signor Duca di Parete ; non perdendo dall'altro canto di veduta quella libertà , e spirito , che merita

la bontà , e la giustizia di questa causa ; acciò non paja , che richiamiam noi dall'età trascorse quell'infelicità di non potere i proprj , benchè giusti , sentimenti palesare ; sicchè il dire , *quod vellem periculosum , quod nollem miserum esset* .

Dopo l'esserli bastantemente divise , e distese in cinque allegazioni le ragioni del detto Signor Duca Strozzi , sull'invalidità della rivo-
cazione delle donazioni ; l'una delli duc. 60. m. e l'altra di duc. 8000. fatte dal detto D. Diego al di lui beneficio ; e fattosi gran litigio per l'osservanza della detta donazione di duc. 60. m. avanti il Sig. Conf. Duca di Campomele ; venne a morte D. Diego ; e nel suo ultimo testamento istituì erede universale il Vener. Monistero di S. Domenico di Soriano di questa Città . Dal Monistero poi , capitolarmente , e solennemente congregati tutt'i Padri , fu fatta spezial Proccura al P. Fr. Alberto Cestano a presentare una comparfa di rinunziatione di detta lite , come ingiusta , e fuori d'ogni ragione : lite , che importava , non solamente duc. 8000. , per l'altra donazione , fatta al Sig. Marchese , figlio di detto Sig. Duca Strozzi ; ma anche gli altri duc. 43. m. , e cento , resto della donazione di detti duc. 60. m. fatta al medesimo Duca , atteso degli altri duc. 16980. fece l'infra scritto legato .

Item dichiaro , come fra gli altri effetti , che dovranno pervenire alla detta mia eredità , vi sono li ducati 16. milia novecento ottanta , a me debiti dal Sig. Luise Strozzi , il quale per la mia

mia casa Mayorga è Duca di Bagnuolo, unà
 con loro intereffi a cinque per cento; quale corpo
 delli detti duc. sedici mila novecento ottanta, ben-
 che, con altri miei effetti, aveffi io Testatore con-
 dizionatamente donato al detto Strozzi; con
 tutto ciò detta donazione resta risoluta, & an-
 co da me rievocata per giuste, e legittime cause,
 e ne pende giudizio nel S. R. C., & avanti il
 Regio Consigliere, & Illustriſſimo Sig. D. Tro-
 jano Miroballo, Duca di Campomele Commiſſa-
 rio, nella Banca del Magnif. Montecorvino.
 I cr tanto voglio, che in detti duc. 16980., con
 loro intereffi, decorrondi dal giorno di mia morte
 avanti, ſia erede, con li ſeguenti peſi, e non al-
 trimenti, la Reverenda Fabbrica di S. Pietro
 di Roma; alla quale incarico, e voglio, che deb-
 bia procurar di far l'eſecuzione delli duc. 16980.
 acciò che in primo luogo ſi paghino li ſeguenti
 legati, videlicet. Al Preſidente Signor D. Fran-
 ceſco Moles, Cavaliero dell' Habito di Calatrava
 duc. 3. m. per farne quello, che appreſſo dichia-
 rerò. Altri duc. 3. m. al detto Sig. Reggente, al
 quale ce li dono grazioſamente. Altri duc. mille,
 e cinquecento alla Signora D. Maria Chyros, mia
 ſorella, e figlia del quond. Regio Consigliero
 Signor D. Francesco de Chyros, noſtro comune
 padre. Altri ducati cinquecento alla Signora
 D. Portia Moles. Altri ducati cinquecento alla
 Sig. D. Elena Moles. Altri ducati cinquecento
 alla Signora Suor Colomba Moles, tutte tre ni-
 pòti mie dilettiſſime. Altri ducati cinquecento
 alla.

alla Signora Suor Antonia della Ratta, Monaca in S. Chiara. Altri ducati mille alla Chiesa, intitolata S. Maria de Loreto, sita nella strada Toleda, delli Sig. Illustrissimi, e Reverendissimi Padri Teatini. Altri ducati mille, e cinquecento alla Congregazione del SS. Sacramento della Nazione Spagnuola, che sta contigua alla Real Chiesa di S. Giacomo delli Spagnuoli: e li restanti duc. 4980. voglio, che eleemosynaliter sia di essi tantum erede la Reverenda Fabbrica di S. Pietro di Roma; sotto condizione, E' obbligo speciale, che nella propria Cathedral Chiesa di San Pietro debbia far celebrare in perpetuum ogn' anno tre Anniversarj: quali Anniversarj, uno di essi dovrà celebrarsi in un giorno del mese di Marzo per l'anima della Signora D. Maria Eleonora Mayorga Sforza, mia nipote, e Duchessa di Bagnuolo, la quale fu moglie del detto Signor Luise Strozzi. Un' altro Anniversario dovrà celebrarsi in un giorno del mese d'Agosto per l'anima della Duchessa D. Anna Sforza, Duchessa di Bagnuolo, mia Cognata, e che fu madre di detta unica mia Nipote: e l'altro Anniversario dovrà celebrarsi per l'Anima mia, in un giorno di quel mese, ch'io morirò: avvertendo, che detti tre Anniversarj, da celebrarsi, dovrà ogni uno essere di 30. messe lette, E' una cantata, con la Libera; in modo che detti tre Anniversarj importano ogni anno 90. messe lette, con tre cantate, e tre Libera; e perciò eleemosynaliter lascio alla detta Reverenda Fabbrica

brica li detti duc. 4980.; nelli quali voglio, che non succeda, se non saranno prima sodisfatti li sopradetti miei legati, li quali importano ducati 12000. da pagarsi dalli detti ducati 16980. che devo conseguire dal detto Signore Strozzi, il quale tengo obbligato in forma Reverendæ Cameræ Apostolicæ. Voglio, che tutte le spese, faciendo dalla detta Reverenda Fabbrica per esigere detti duc. 16980. si debbiano tutte dette spese pagare per æs, & libram dalli predetti legatarj, senza che detta Reverenda Fabbrica, per li suoi ducati 4980. sia obbligata a pagare cosa alcuna per le dette spese faciendo; ma quelle tutte, come ho detto, si doveranno per æs, & libram dedurre dalli predetti legatarj, da me fatti per la somma di duc. 12000.

Et demum, E' per ultimo, faccio esecutore del presente mio testamento, E' ultima volontà il detto Sig. Presidente D. Francesco Moles, al quale do, e concedo ampia potestà di possere proseguire, e mandare in effetto quanto nel presente mio testamento si contiene, giusta sua serie, continenza, e tenore; e che abbia peso di far proseguir la lite con li Strozzi, e quella far patrocinare dal Signor D. Camillo Caravita, dal Sig. D. Giacinto Ursino, e da altri, che parerà al detto Sig. Presidente, al quale molto confido; E' in tutto, e per tutto mi rimetto alla sua prudenza.

E benchè per parte di detto Duca Strozzi, dopo la morte seguita di detto D. Diego, si fosse

fosse continuata l'istanza, & arditamente accelerata, e tentata, con ogni premura, la proposizione nel S. C. della detta causa; fu nulladimeno impedito dalla Reverenda Fabbrica, con molte arti, e dilazioni, instigate occultamente allora da qualche legatario; e particolarmente con quella (nel confine allora della di lei spedizione proposta) di domandare il termine a concomitare alcune scritture, da essa Rev. Fabbrica presentate: e benchè quelle in nome di detto Duca Strozzi si fosser date per *concomitate*; pure ne fu ritardata, e trattenuta la proposizione, e la spedizione della causa.

Alla per fine, conoscendo la Congregazione della Rev. Fabbrica, esser vana tal lite, e di niun vigore il legato; mandò fuori un' ordine, sottoscritto dall'Eminentissimo Signor Cardinale Francesco Barberino, allora vivente, e di lei soprintendente, che, pagandosi ducati trecento, si rinunziasse alla detta lite, che riguardava il legato, fattole da D. Diego: come in fatti Monsignor Carrafa, in nome di detta Congregazione, ne stipulò istrumento pubblico; e furono pagati li ducati trecento da Francesco Maria Bellini, di suoi proprj danari; facendosi la mentovata rinunzia, con queste parole.

E, continuandosi detta lite, non solo in nome di detta Reverenda Fabbrica, in esecuzione di detto legato, ma anco dalli Reverendi Padri Domenicani del Convento di S. Domenico di Soriano di questa Città, per gli loro interessi, come

me eredi universali del quond. D. Diego, e d'altri legatarii; li detti RR. PP. hanno poi ceduto, e rinunciato a detta lite in beneficio di detto Illustr. Duca Strozzi, in virtù di pubblico strumento; E essendosi trattato nella detta Sac. Congregazione di Roma per la rinunzia di detta lite, E essendosi letto, e considerato ancora l'istrumento predetto, e le ragioni di detto Sig. Duca, per l'esclusione, E invalidità della revocatione di detta donazione, e l'insufficienza, e nullità del detto legato; detta Sacra Congregazione ha stabilito, e rilasciato ordine a' 15. di Marzo 1679. diretto al detto Illustr. Monsignore, che, pagandosi duc. 300. si rinunciasse, e cedesse alla detta lite, E azione rispettive, per l'interesse, che tiene nel detto legato fattole de' detti duc. 4980: , &c.

Avendo dunque, tanto il detto Venerabile Monistero di S. Domenico di Soriano, erede universale, quanto la detta Rever. Fabbrica di S. Pietro di Roma, erede particolare (con molti pesi di pagare altri legati, come nel testamento si legge) ceduto, e rinunciato alla detta lite; niun'altro de' suddetti legatarij ha avuto ardimento di proseguirla, fuori che il Signor Duca di Parete: onde per parte del Sig. Duca Strozzi, si è fatta supplica speciale; facendosi istanza, negarsi l'udienza al detto Sig. Reggente, come incapace di tal supposto legato; e, stante ancora l'invalidità di quello, fatto alla detta Rever. Fabbrica, per causa

B di

di lite; & la dichiarazione, e le rinunzie, fatte di detta pretensione dall'uno, e dall'altro erede, come di sopra; dichiararsi estinta ogni azione.

Certamente quanto sia vana la pretensione del suddetto legato, fatto alla Rev. Fabbrica di S. Pietro, scorgesi dal considerare, ch'ei sia d'una azione, non meno litigiosa, che ingiusta. Tale ella è dichiarata dalle medesime leggi, come in cinque altre allegazioni, sopra ciò divisate apparisce; nelle quali si dimostra, che le revocazioni delle sopradette donazioni non possono per ragione sostenersi; mentre Don Diego rivocò sotto pretesto, che il Sig. Duca Strozzi avesse contravvenuto alle condizioni, in quelle apposte; cioè facendo deposito di quelle annualità, che a riguardo di dette donazioni avea promesso di pagare: quasi che il depositare fusse veramente non pagare; e'l Sig. Duca non avesse fatto tal deposito, con ordine, e decreto del Sig. Duca di Campomele Commessario, e con dichiarazione (anche precedente istanza di D. Diego) che non intendeva contravvenire; e se contravvenzione s'inducesse, di non volersi servire del detto decreto: quasi il Duca non avesse dato il suo consentimento alle liberazioni de' depositi, fatti per detta causa; e D. Diego non le avesse ricevute prima della sua morte; e'l Duca puntualmente non avesse depositato tutto quello, che per tal causa doveva, ed a
tem-

tempo opportuno : e quasi finalmente la detta donazione fuisse stata veramente donazione, e non più tosto un contratto innominato, corrispettivo, compensativo, e reciproco; nel quale non si dà luogo, nè di penitenza, nè di revocazione; come nelle suddette altre allegazioni largamente si è dimostrato.

Oltreacciò, che il legato, fatto a beneficio della Rever. Fabbrica di S. Pietro di Roma sia nullo, e di niun valore, vedesi chiaramente dalla tessitura delle parole, colle quali fu concepito: poichè vi si conosce sparso il veleno, l'ira, l'odio, e'l livore, ch'ebbe D. Diego contro al Duca, che gli avea molla lite per l'osservanza della donazione. Prima d'ogni altro si legge nelle parole del legato, che il Sig. Luigi Strozzi fuisse fatto Duca mercè alla Casa Mayorga: come se il Ducato di Bagnoli fuisse maggiore dell'essere degli Strozzi, e che l'essere degli Strozzi fuisse minore dell'essere de' Mayorga. Ma chi stà inteso degli affari del Mondo, delle Storie, e delle Famiglie, ritroverà quella degli Strozzi essere delle più Illustri, e chiare d'Italia, e quella de' Mayorga non delle prime delle Spagne: E pure egli fu D. Diego della Casa de' Chyros, e non altrimenti de' Mayorga. Conoscesi ancora in detto legato l'animo, ch'ebbe il legante di molestare, e far molestare il Duca per detta lite; poichè institui crede particolare la Rever. Fabbrica di Roma, la di cui po-

tenza gli era ben palese, solo acciò proseguisse la detta lite : queste son le parole : *Alla quale incarico, e voglio, che debbia procurare di fare l'esazione delli duc. 16980. &c.* Disse ancora, *che non succeda, se prima non saranno prima soddisfatti li predetti miei legati; ed osservati due volte quel prima.* E soggiunse ancora, provvedendo alle spese, da farsi per detta lite : *che tutte le spese, faciendo dalla detta Rever. Fabbrica per esigere li detti ducati 16980. si dovessero tutte dette spese pagare per as, E libram dalli suddetti legatarii, senza, che detta Reverenda Fabbrica, per detti suoi duc. 4980. sia obbligata a pagare cosa alcuna,* Chi non vede, che questo fu fatto acciò più volentieri, e con maggior animo la detta Reverenda Fabbrica accettasse il legato, e proseguisse la lite; veggendo, doverfi fare senza suo dispendio, e senza darsi facoltà agli altri legatarij d'assistere, e di proseguire la detta lite? volendo di più, *che la detta Reverenda Fabbrica fusse la prima a litigare, e l'ultima a rimborsarsi la detta quantità legatata?* In somma D. Diego diè bastevol segno dell'odio, che covava in verso il Duca, eleggendo per suo legatario un luogo, così cospicuo, e potente, come è quello della Reverenda Fabbrica, e sua Cattedral Chiesa di S. Pietro di Roma, eterna, ed immortale; il di cui solo nome essi renduto oggimai ad ogni erede terribile, e spaventevole.

Elef-

Eleffe ancora per efecutore testamentario un Prefidente allora della Reg. Camera della Sommaria, il Signor D. Francesco Moles; e ciò in riguardo del fuo uficio, potenza, ed eftimazione, e non altrimenti per la parentela: poiche gli altri legatarj, che gli eran parenti, nominogli parenti, ed in quel grado, che gli erano, come in detto legato fi fcorge. Aggiunfe, e con il peso di eleggere gli Avvocati a fuo arbitrio, e di fare profeguire la fudetta lite con gli Strozzi: parole certo lividiffime, non onorando più il Signor D. Luigi Strozzi, nè col titolo di Duca, come fatto dalla fua Casa, nè con quel di Signore; convenevolezza, che fi ufa con chiunque fi nomina, anche fra nemici ne' cartelli di disfida.

E finalmente fece altri legati a molte altre perfone, e luoghi pii, Monache, e Monifteri; ripartendo a ciafcheduno d'effi certa quantità di ducati, fino alla fomma di 12. m. acciò che con la moltiplicità, varietà, fpeziofità, e pietà de' litiganti, fuffe più gagliardamente infefato il Duca: e credendo in tal modo rin vigorire, e rinforzare la debolezza delle fue pretenfioni; e mafcherare, con l'immagine della Religione, l'empietà medefima, da lui ufata, con tali invidiofe difpofizioni, fatte a bella pofta per difpiacere al Duca, e lafciar- gli, morendo, più accese le liti, contro a più numerosi litigatori. Siami lecito dire ciò, che Tertulliano in altra occafionè fcriffe: *ò pietatem*

Terullianus de resurrexi. carn. cap. 1. *tem de crudelitate ludentem! sacrificat, an insultat?*

Paul. in lib. 3. D. de divor. c. i. gloss. Idem in l. quod calore, D. de reg. jur. c. l. si filiam suam, C. de inoff. test. ubi Wilson n. 4. Bardellon conf. 87.

Farinac. quest. crim. q. 1. num. 8.

Menoch. conf. 544. nu. 6. c. conf. 595. nu. 40. Altograd. in conf. Princip. Hieracis. Idem Menoch. conf. 104. n. 48.

Barbat. conf. 165. num. 25. Gabriel. conf. 81. num. 15. vol. 2.

Cicer. li. 3. de offe.

E chi non sa , che tutto quello , che fassi per odio , ed ira non è di niun valore ? poichè ogni atto , col caldo dell'iracondia fatto , si distrugge , si estingue , e si annulla . Leggansi le disputazioni di Paolo nel lib. 35: *ad edictum* , & ivi i DD. e vedrassi , questa regola aver luogo , tanto negli atti tra' vivi , quanto nelle ultima volontà : ond'è , che'l contratto , la confessione , la diredazione , il voto , il giuramento , l'accettazione del secondo beneficio , il divorzio , la professione , e l'elezione , che fassi per ira , non ponno sussistere ; siccome dicono concordemente i DD. : e conseguentemente nè anche il testamento , fatto da un testatore irato contra i suoi consanguinei , o in odio d'essi , essere di alcun vigore , affermano Menochio , & Altogradò : e tali atti , per odio , & ira concepiti , saper di fraude , e perciò non sostenerli , consigliò lo stesso Menochio ; massimamente quando tali atti si fanno a favore , e grazia di persona più potente : dalla quale opinione non si allontanarono nel consigliare in simil caso Barbato , e Gabriello . E , benchè l'ira si abbia per un breve furore ; nulladimeno l'odio stimasi per una lunga , ed invecchiata ira ; *cum qua nihil rectè* , disse Cicerone , *nihil consideratè fieri potest . Quæ enim cum aliqua perturbatione fiunt , nec constanter fieri possunt* , &c. & lo stesso

stesso Cicerone soggiugne , far nello stesso modo sua la lite il Giudice , qualora la sentenza per iracondia viene a pronunziare ; appunto come la corruzione d'un dono intraposto vi fusse , o come se un delitto egli facesse , secondo Demostene . *Deinde Polyzelus iracundia , Et subito , ac temerario animo , impetu , qui deliberandi tempus prævertit , deliquisse se dicit .* Or chi dal tenore del fatto , e delle parole , colle quali detto legato si concepì , non vede , e non conosce , essere stato fatto per odio , e per causa della suddetta lite ? e perciò esser nullo , e di niun valore ?

Così fu conosciuto da' PP. di S. Domenico di Soriano , universali eredi , rappresentanti , non già un legato di soli duc. 3000. , come pretende il Sig. Duca di Parete , ma la pretesione di duc. 53100. , come si è detto di sopra . Padri , che prima di fare la suddetta dichiarazione , si consigliarono con molti Avvocati , e de' migliori della Città ; e più colla propria loro coscienza , e con quella del medesimo D. Diego , che depose l'anima in braccio del suo Padre spirituale , della medesima Religione , & a cui in vita confidò tutti i recessi , e secreti del suo cuore , trattando , e praticando sempre col medesimo . Questi fu il P. Maestro Fr. Giacinto Strongoli , ch'essendo stato fatto poi Priore del medesimo Monistero , si adoperò , che la detta rinunzia seguisse ; facendo apponere nella scrittura , an-

che

che per occulte cause ; forse così ordinatogli da D. Diego morendo ; il quale alquanto prima di morire , assalito da un'improvviso svenimento , fu necessitato stipulare quel testamento , che ultimamente disteso avea ; nulla ponendo mente al legato suddetto (standogli allora presenti fantasie più gravi) nè alla revocazione , che facea di varj testamenti , che in vita avea stipulati a prò di molti , ed anche uno , fatto a favore del d. Duca Strozzi ; promettendo ora a questi , ed ora a quelli , a simiglianza di quei , che narransi da Luciano , da Valerio , e da Tacito .

Così ugualmente poi l'ha considerato , e conosciuto , con molta ponderazione , e discernimento, la Congregazione della detta Reverenda Fabbrica di S. Pietro di Roma: Roma dico, appellata da Giustiniano la Patria originale delle leggi, e la fontana primitiva del Sacerdozio: la qual Congregazione, composta de' migliori , più savj , dotti , e degnissimi Cardinali, ha parimente alla suddetta lite rinunciato ; dicendo ancora , nell'istramento sopra di ciò stipulato , ch'ella avea letto , osservato , e considerato l'istramento della suddetta dichiarazione, fatta da' Padri di S. Domenico di Soriano .

Ben potrebbe adunque ogni altrò collegatario metter l'animo suo in pace , quietarsi , e por fine a una pretensione così vana , e caduca ; ed apprendere , e seguire i consigli , e
l'e-

Justinian. in novella 9. l. omnes dies, Cod. de feriis.

l'esempio di tanti Religiosi di così illustre Monistero, e di tanti Cardinali, che la detta Congregazione compongono, e che di tutto il Mondo Cattolico tengono attentamente la cura. Ed ultimamente lo stesso Avvocato, il Sig. D. Camillo Caravita, eletto dal medesimo D. Diego, nel suo testamento, a patrocinar la detta lite; come ugualmente in quella interessato, come legatario d'annui ducati 150. vitalizj sopra l'altra donazione di ducati 8000.; ha dichiarato, non volersi di detto legato avvalere, anche per parere, avutone da' suoi Avvocati. E pure il legato, fatto a detto D. Camillo Caravita, non era compreso in quello, alla detta Reverenda Fabbrica lasciato per causa di lite; ma nell'eredità, lasciata al Monistero di S. Domenico di Soriano: da soddisfarsi però sopra gli altri duc. 8000., parimente donati da detto D. Diego a' detti Sig. Duca, e Marchese, padre, e figlio. In tal caso d'universale istituzione, come più favorevole, non considerarsi il vizio del litigio, affermarono Decio, e Giasone; e pure il suddetto Signor D. Camillo Caravita non volle per detto legato instituir giudizio; forse per non essere, e comparire in nome d'altri, come Avvocato d'una lite; ch'egli medesimo per se stesso ingiusta giudicava. Ma se non sono bastanti, ed efficaci i consigli, ed esempi di tante persone, e così illustri; ricorrasì a quel tanto, che ne han deciso le leggi, affermato

Decius in l. in testamento, D. de reg. jur. Jason. in l. si pluribus, coh. 2. de legat. 1.

i Giureconsulti, e determinato gl' Imperadori Pertinace, Severo, ed Antonino; anzi a' principj, e primi documenti delle Istituzioni civili, ove si legge: *Eâdem ratione expressit, non admissurum se hereditatem ejus, qui litis causâ principem reliquerit heredem*; siccome appresso Giulio Capitolino, nella vita di Pertinace Imperadore: *ipseque professus est, nullius se aditurum hereditatem, quæ aut adulatione alicujus delata esset, aut lite perplexa, aut legitimi heredes, & necessarii privarentur*. Aggiugnendo più oltre: *Sanctius est P. C. inopem Remp. obtinere, quàm ad divitiarum cumulum per discrimina, atque dedecoris vestigia pervenire*. Dal di cui detto l'Imperador Giustiniano formò la suddetta legge, nelle Istituzioni civili riportata. Prima però di lui ne fu persuaso l'Imperadore Tiberio, del quale narra Tacito; *neque hereditatem cujusquam adiit, nisi cum amicitia meruisset; ignotos, & aliis infensos, atque Principem nuncupantes procul arcebat*. Paolo ancora Giureconsulto ne' suoi libri delle sentenze rispose: *Imperatorem litis causâ heredem institui invidiosum est, nec calumniam facultatem ex principali maiestate capi oportet*: e Marciano nel suo libro singolare de *declaratoribus* così: *Lites donatas se non suscipere Divus Pius rescripsit, licet bona relictorum se quis profiteatur, vel partem bonorum donatam non suscipere*; & adjecit, & illum di-

S. eadem oratione instit. civil. quib. modis testam. infr.

Jal. Capitolin. in vita Pertinacis.

Tacit. lib. 2. Annal.

Paulus in l. Imperatorem D. de hered. instit.

Marcian. in l. res que s. lites, D. de de declaratoribus così: Lites donatas se non suscipere Divus Pius rescripsit, licet bona relictorum se quis profiteatur, vel partem bonorum donatam non suscipere; & adjecit, & illum di-

‘dignum fuisse puniri pro tam turpi, tanque invidioso commento.

L'istessa disposizione aver luogo, quando la Chiesa Romana per causa di lite fusse istituita erede, fu dottrina di Baldo, nel suddetto luogo di Paolo, e del Gottofredo ancora, il qual dice: *notandum hoc adversus eos, qui Romanam Ecclesiam instituunt, sperantes eam litem coheredibus suis ob id moturam.* Dottrina approvata dal Reg. Galeota, per quella ragione, che la Chiesa è Principe, e sopra i Principi; e'l Principe deve essere il luminare, che risplenda, e dia luce, & avvedimento a' sudditi; cominciando da se stesso, con ottimi costumi, & esemplari azioni; &, ancorchè dalle leggi sia sciolto, vivendo alle leggi sommessio. Il Panegirista Plinio, lodando Trajano, così certamente favellò: *legibus te subiecisti, quas nemo Principi scripsit*; ma nulladimeno, vollero gl'Imperadori Teodosio, e Valentiniano, & Giustiniano, promulgar legge, ch' il Principe alle leggi fusse sottoposto. Così parimente la Chiesa Romana, come madre, e coltivatrice della giustizia, da quella non può, nè dee disgiugnersi, e servire di fomento, e dare esecuzione alle invidiose, e pessime disposizioni de' testatori; come in caso di direddazioni S. Agostino pubblicamente dichiarò, che non avrebbe giammai ricevuto quel, che un padre togliesse al suo figlio, per darlo alla Chiesa; e nel terzo Concilio, tenuto nell' anno 813,

*Bald. in d. l. Imperatorem.
Gothofredus ibid.*

Reg. Galeot. contr. 2, num. 3.

l. digna vox, Cod. de leg. 3. ead. oratione instit. quibus modis test. infirm.

Augustin. ser. 49. de divers.

Concil. Turon. 3. cap. 58.

sotto Papa Leone Terzo, e l'Imperador Carlo Magno, i Vescovi si protestarono, che essi avean ricercato, con pensiero, e cura particolare, se alcuno lamentato si fusse d'essere stato diredato per causa, che la Chiesa avesse avuto i suoi beni; e dichiararono, che trovandosi, sariano stati solleciti a restituirli.

Capitolio. in vita

M. Antoni. Philof.

Di Antonino Pio leggesi appresso Capitolino: *hereditates delutas, reddens proximis, aliquando respuisse*; ma di Augusto, di Ottavio, di Galigola, e di Vespasiano, che abbiano sempre ricusate l'eredità, per odio, e per isdegno loro lasciate, si raccoglie da Svetonio nelle vite de' suddetti Imperadori: e Cicerone ascrisse a delitto ad Antonio, *quod ab ignotis hominibus hereditates acceperet*; dicendo di se: *Nemo tamen me nisi unicus heredem scripsit*. Che i Pagani, e' Cristiani, gl'Imperadori, i Vescovi, la giustizia del Mondo, e la pietà della Chiesa adunque abbiano sempre avuto in orrore simili disposizioni odiose, & quelle per causa di lite fatte, si è bastantemente provato.

Suetonius in vita

Augusti cap. ult.

Ottavii cap. 66.

Caligulae cap. 38.

& Domitiani c. 9.

Cicero. Phil. 2. 70.

Bodinus de Rep.

lib. 6. c. 2.

Or già, che l'instituzione particolare, fatta alla detta Rever. Fabbrica di Roma, cade, ed è di niun valore; e la detta Rev. Fabbrica ha fatto l'istesso, ch'è stato disposto dalle leggi, cioè ha rinunciato alla detta lite; come i Padri del detto Monistero di S. Domenico di Soriano, erede universale, e lo stesso Avvocato, chiamato, eletto, ed approvato dal me-

desi-

desimo testatore in patrocínio di detta causa, parimente han fatto; egli convien confessare, che restano di niun valore tutti gli altri legati, in detto legato compresi, ed in simili, e per simil causa fatti: tanto più, che sono le suddette istituzioni d'erede già dichiarate invalide, come ingiuste, e contra ogni ragione fatte; anche a riflesso della causa principale, nella quale D. Diego non tiene, nè può tenere ragione, per difendere le rivocazioni delle suddette donazioni: e per tali dichiarazioni vengono ad essere annullati anche gli Atti di detta causa principale, anzi estinta ogni azione; poichè il cedente alla lite, non solamente confessa, l'opposizioni tutte esser vere, e non avere giustizia (secondo la dottrina di molti Giureconsulti, riportati da Mario Giurba nelle sue decisioni); ma ancora la detta cessione della lite partorisce l'eccezione di cosa giudicata, e finita; in modo tale, che il Giudice non può in quella più giudicare, appunto, come se giurisdizione non avesse. E così anche il decisero gl'Imperadori Severo, & Antonino, i Dottori tutti, Baldo, e Cefalo, ed il medesimo Giurba nelle decisioni di sopra accennate.

Giurba decis. 39

*DD. in l. postquam
liti. C. de patris.
Bald. in c. ductum
num. 7. de elec.
Cephal. conf. 284.
nu. 6. Giurba eod.
decis. 35. num. 2.*

Come potrà dunque alcuno de' legatarij comparire per detto legato, quando la causa principale delle rivocazioni di dette donazioni, e delle disposizioni medesime sta rinunziata, & annientata?

E che

*Auth. si heres, C.
de litigiosis.*

Novell. 112.

*Imper. Gratian.
in l. quicumque, C.
de litigiosis.
Gottosfred. in d.
Nov. 112.*

*Christoph. de Val-
daura observ. 107.*

E che la detta rinunzia, e cessione di lite si potea, e dovea fare da ciascheduno di detti credi, così universali, come particolari, si pruova coll'Aut. *Nunc si heres*; dalla quale si ha, che l'erede sia il padrone, e l'assoluto signore della cosa litigiosa, ancorchè quella ad altri legata fusse, ivi: *nunc si heres in lite victor extiterit, rem ipsam, cujus Dominus esse apparet, legatario præset*. E la ragione si truova nella Novella di Giustiniano CXII.: *Siquidem heres, judiciali sententiâ dominus earum facit demonstratus*; e perciò vollero, tanto gl' Imperadori, Graziano, Valente, e Theodosio, quanto Giustiniano, che la lite debbasi dall'erede proseguire. E Gottosfredo nella detta Novella, nota, non potersi incolpare l'erede, perchè la lite denunciata non abbia: laonde non doversi citare il legatario; ma solamente l'erede, riferisce deciso nel Senato di Valenza Cristofano de Valdaura dottissimo Giureconsulto.

Quindi è, che il legato d'una cosa litigiosa non dicessi al legatario acquistato, se non dopo l'evento della lite; perchè i beni litigiosi non mai diconsi essere in dominio del legatario; ma dell'erede, per l'azione di detta cosa litigiosa da esercitarsi da lui: e questo essere il caso speciale, nel quale il dominio della cosa legata non passa al legatario, ch'altrimenti passerebbe (come in ciascun' altra specie di legato, secondo disse Nerazio nel libro primo delle

delle membrane : *Quia ea, quæ legantur re-
Età viâ ab eo, qui legavit, ad eum, cui lega-
ta sunt, transeunt*) fu particolar dottrina, e
sentimento di Saliceto, approvato da Grazia-
no, e dallo stesso Valdaura, e da infiniti altri; i
quali dicono, che per sua natura il legato di cosa
litigiosa, si dee dare dall'erede, come ciascuno
altro legato, altrimenti caderebbe il legatario
nell'interdetto *Quorum legatorum*, se egli di
propria potestà facesse ragione a se stesso, &
occupasse la cosa legata; come sopra gli editti
dice Ulpiano, e nella soprad detta Autentica si
osserva. Anzi nel caso nostro dal medesimo
testatore espressamente fu disposto, che i detti
ducati 16980. si dovessero ricuperare, e fare
d'essi l'esazione dalla Rever. Fabbrica, la qual
dovesse proseguir la lite: e pure Benedetto
Carpzovio così lo rapporta deciso in Sassonia:
ancorchè in quel caso fusse stato ordinato
precisamente dal testatore, che la lite si
avesse avuto dal legatario a continuare. La
ragione, che di ciò assegnasi, tanto dal sud-
detto Carpzovio, quanto da Fabro, si è: che
non dee renderli più spiacevole, e dura la
condizione del colligante nell' avere con più
Avversarj a litigare; & essere stata fatta la
suddetta Novella a favore, e non in odio del
colligante.

Nè pretendere si può dagli altri Collegata-
rj, ch'essendo il detto legato, alla Reverenda
Fabbrica lasciato, nullo, & insufficiente, posso-

no

l. 3. Titio, D. de
furtis.

Gratian disceptat.
forensi. cap. 464. n.
22.
Id. Valdaura n. 20.

Ulpian. ad editum
in l. 1. D. quorum
legatorum 2.

Bened. Carpzovius
in consiliis lib. 6.
tit. 3. responso 26.

Ant. Faber. lib. 3.
tit. 23. de fin. 13. in
Cod.

no essi comparire con la pretensione degli altri legati, loro lasciati, e compresi in detto legato, alla detta Reverenda Fabbrica. Poichè dicesi, essere oltre modo in fatto vero, che tutti li duc. 16980. furono interamente legati alla Rev. Fabbrica, col peso di pagare alcuni altri legati, come in detto testamento si scorre: e quando il legato, fatto alla detta Rev. Fabbrica, fu nella sua origine nullo, come s'è di sopra mostrato; quello si ha per non iscritto, come se ad un' incapace fatto si fusse; e per tal causa cadono gli altri pesi, e legati, in esso compresi: & in questa maniera Giustiniano, anche secondo il dritto dell'antica ragione civile, stabili, scrivendo al Senato di Costantinopoli. E Giacomo Cujaccio ne' titoli di Ulpiano notò, i legati, che nel lor principio nulli sono, per non iscritti averli; soggiugnendo così: *Pro non scriptis esse ea, quæ in ipso principio deficiunt, Et novo, Et antiquo jure apud heredem remanere sine onere.* E' il medesimo ne' Paratitli al Codice: *Et quidem sine onere; quia cum principale relictum pro non scripto sit, consequens est, Et onus ei injunctum pro non scripto esse, tanquam nemini injunctum*: e così anche affermano Brunne-
manno, con gli altri Comentatori.

Adunque, essendosi in tali casi il legato all'eredità acquistato, senz' altra obbligazione di pagare i suddetti pesi; & il medesimo avendo rinunziato a beneficio del Duca Strozzi, per
la

*Justin. in l. unica,
§ in primo, C. de
caduc. toll.*

*Jacob. Cujacii
notæ ad titul. Ul-
piani tit. eodem de
caducis toll.*

*Idem Cujacius in
paratitlis ad Cod.
l. tit. de Cad. toll.*

la cessione della detta lite, e dichiarazione di esser anche quella ingiusta, e fuori di ragione; non resta altro, che fare, come non resta altro, che dire in risposta dell'opposizione, che fuffurre hò inteso: cioè, che la detta Reverenda Fabbrica abbia più acquistato con li soli ducati trecento avuti, che non averebbe con li duc. 4980. rifiutati; insieme co' quali averrebbe avuto il peso di tre anniverfarj: imperochè la risposta è palese dalla cognizione, differenza, e proporzione, che v'è tra la somma di circa duc. 300. di sorte principale, ch'è il solito pagarli per la celebrazione di tre anniverfarj, e quella di duc. 4980., che importava tutto il legato.

Nulla vale ancora l'altra opposizione, che forse far si vorrebbe: cioè, che abbia la detta Fabbrica solamente rinunziato al legato proprio delli duc. 4980., e non a tutto il legato delli duc. 16980: imperciocchè, avendo la medesima manifestato per pubblico instrumento l'ingiustizia della causa principale della revocazione della donazione, e l'invalidità di detto legato; confessò ugualmente, l'azione per detto legato, e tutta la lite, e pretenzione essere ingiusta, ed irragionevole: non potendosi intendere in parte quella ragione, che ribatte il tutto, e al tutto riflette; essendo unica, & individua l'azione, ch'è l'origine, e'l fonte, donde scaturisce, e l'essere riceve la lite: come in materia di legato, scrisse Pomponio nel libro VI.

*l. legatarius, D. de
legat. 1.*

*Crotus conf. §. 2. nu.
2. lib. 1.*

bro VI. a Sabino, esser cioè quello individuo, per l'individua volontà del testatore.

Di quì nasce, ch'egli spetta solamente a col-
legatarij l'azione contra la detta Fabbrica, a
far ch'ella renda ragione, perchè quella dichia-
razione abbia fatta; benchè non siamo ne' ter-
mini, che un'erede avesse semplicemente ripu-
diato il legato, per atto d'assoluta volontà,
(che può farlo ancora in pregiudizio del lega-
tario) restando il dubbio, se possa essere astret-
to ad accettarlo; o, se non possa essere astret-

*Petrus Barbosa
de legat in l. si mi-
bi, §. tibi l. 2. §. 1.
num. 13.*

to, se sia obbligato all'interesse; come si può
vedere nel Trattato de' legati di Pietro Barbo-
sa: ma la Reverenda Fabbrica quello hà rin-
unciato per atto necessario di giustizia, co-

*1. quid ergo, §. si
heres, D. de leg. 1.*

noscendo l'ingiustizia di detta lite, e legato;
nel qual caso non è tenuto a cosa veruna l'e-
rede, per sentenza di Ulpiano: *Si heres ho-
minem legatum occidit ob facinus, hoc est me-
rentem, sine dubio dicendum erit, eum ex Testa-
mento non teneri.* O pure pretendere si potreb-
be la porzione, che rispettivamente loro toc-
cherebbe sopra i detti duc. 300., dalla detta Re-

*Gomes. cap. 12. de
legat. n. 34.*

*Boerius decis. 145.
num. 5.*

verenda Fabbrica avuti, per causa di detto le-
gato, secondo afferma Ulpiano, e, giusta il
detto di lui, Gomesio, e Boerio.

Anzi che, quando il suddetto erede rinun-
ciato non avesse il dritto di proseguir la lite;
ciò spetterebbe all'esso erede, e non altrimen-
ti al legatario, come di sopra si è detto. Il
che è tanto vero, che se l'erede non volesse

liti-

litigare, e proseguir la lite, altra azione non ha il legatario, che d'astringer l'erede a litigare, ma non a cederli l'azione; come notò la Chiosa nella suddetta Novella; & Ulpiano, secondo l'opinione di Giuliano, così scrive: *Proinde si Stichum legaverit, tunc ille ei Stichum, aut decem deberet, incerti actio legatario adversus heredem competit, ut scripsit Julianus lib. XXXII.*

Glos. in Nov. III. Ulpian. in l. si si legatum 75. §. proinde, D. de legat. 1.

Digestorum, per quam actionem compellat heredem experiri. E pure Ulpiano parlò solamente del legato semplice; e non altrimenti del litigioso, nel quale si considera più gagliardamente radicata l'azione in persona dell'erede: e perciò, più oltre passando, e disponendo lo stesso Ulpiano, dice; che se il legatario eleggesse Stico, può l'erede domandar dieci, e non Stico, contra la volontà del medesimo legatario; come che questi in contrario istanzia ne facesse, dicendo, che a suo beneficio alternativamente si fusse fatto il legato, o di Stico, o di dieci: e ciò solo perchè l'azione sta unita, e congiunta coll'erede; talmente, che separare non si può, e rappresentarsi da altri, se non dal medesimo erede, ch'è l'immagine del disunto; e che perciò la sentenza, profferita contro all'erede, nuoce, e pregiudica al legatario; al quale è solamente permessa l'assistenza, per sospetto di collusione, e non altrimenti la facoltà di potere principalmente agitare la lite; e nel caso solamente della collusione potrebbe appellare: come esti-

Desiderius Heroldus De rerum judicatarum autioritate lib. 4. cap. 2.

l. d. sententia, §. id si heres, D. de appellat.

inò Marciano nel libro delle appellazioni.

Nè fa punto di forza l'opposizione, con la quale si dice, ch'un Regio Ministro possa acquistare qualunque cosa lasciata gli fosse per atti d'ultima volontà, come per legati, o eredità: perchè, oltre al non esser tanto necessaria la risposta nello stato presente della causa; stante, che restano svaniti tutti i legati, e pesi aggiunti a cagion del detto legato alla detta Rev. Fabbrica fatto; e per conseguenza anche il suddetto legato al Sig. Duca di Parete; egli non mi è caduto mai nell'animo d'oppugnare tal sorta di disposizioni, senza verun fine, e semplicemente fatte; non essendomi ignoto, che così ancora i medesimi Imperadori, Graziano, Valentiniano, e Teodosio l'abbiano disposto; e che così deciso l'abbia il nostro Senato Napoletano in persona del Presidente Vincenzo de Franchis, il quale ebbe a tollerare un' accusa avanti il Visitatore di quel tempo per un tenuissimo legato, fattogli di soli ducati cento: quantunque ne fosse assoluto poi in causa di giudizio criminale, ove la potestà, l'arbitrio, la grazia, e'l favore prevagliano tal volta più, che la stessa innocenza. Come ancora non hò mai pensato, ch'una azione, e cosa litigiosa non possa a chi che sia trasferirsi per atto d'ultima volontà; come vien disposto dalla detta Novella di Giustiniano, riportata poi nella detta Autentica *Cum haeres: Et hoc autem praesenti nostra lege decernimus, ut si congerit, unum, pro*

Non dubium Cod. de testam.

Pref. de Franch. dec. 493.

Justinianus in Novella 112.

pro tali causa litigantem, ab humano consortio recedentem, per ultimam voluntatem, res aliquas, de quibus dominii dubitatio vertitur, legati nomine cuicumque relinquere.

Ma per migliore intelligenza della disposizione della suddetta Novella, siami lecito farmici più addentro, & un poco più oltre interpretarla; con investigar la cagione, per la quale ella fù fatta, e ciò, che volle ammendare, e determinare il suddetto Imperadore Giustiniano.

Dee sapersi in primo luogo, che dall'Imperador Graziano era stato introdotto, che il legato di cosa litigiosa non passasse al legatario, ma solamente la stima, e'l prezzo; e che rimanesse all'erede, e a suo pericolo lo avere a contendere, & agitarne la lite: *sed* (son le parole della sua legge) *estimatio ejus litis incatur praestanda, quibus actiones, vel res litigiosae relictæ sunt, eandem litem ipsi heredes peragant, suarum actionum periculo, ea, quæ litigiosa fuerant relictæ vindicantes.* Volle poi Giustiniano, qualificando la disposizione del detto Imperadore Graziano, che, non altrimenti il prezzo della lite al legatario si dovesse; ma, che non s'intendesse altra cosa ad esso legata, che l'incertezza, e la dubbia fortuna della lite: confermando però, che l'erede debbia proseguirla, e che sia egli il padrone della cosa litigiosa, sostenendo, e rappresentando la persona del difunto; e che la perdita, o l'acquisto

spet-

*Imper. Gratianus
in l. quicumque, C.
de litigiosis.*

*Ulpian in l si su-
specta, D. de inoff.
test.*

*Jac. Sicardus in
comment. ad Cod.
tit. de litigiosis l.
sanctimus n. 23.*

spettasse al legatario: soggiugnendo l'Imperadore istesso, che 'l legatario, per lo suo condizionale interesse, può, se vuole, unirsi coll'erede nella lite, e difendere la ragione del defunto, per dubbio, & sospetto di fraude, o di collusione, come asserì Ulpiano ancora nel libro delle sue opinioni: in modo tale, che, se vince l'erede, si dovesse il legato, & allora s'intendesse quello acquistato dal legatario; se perdesse, ad altro non fosse tenuto: poichè solo l'incertezza, e la fortuna della cosa litigiosa gli fù legata; quando prima il legato consideravasi più nel prezzo, che nel corpo; come più chiaramente di tutti il chiarissimo Giurisconsulto Giovanni Sicardo ne' Comentarj al Codice avvertisce.

In secondo luogo è d'avvertire, che tanto il predetto Imperadore Graziano, nella detta legge, quanto l'Imperadore Giustiniano nella detta Novella, vogliono, che l'alienazione di una cosa litigiosa, fatta per atti d'ultima volontà sia valida; essendo solamente quella proibita per atti tra vivi. La ragione adunque di tal differenza è quella, che in tanto ne' testamenti, e ne' codicilli legar si puote cosa litigiosa, senza incorrerli nell'eccezione, e vizio di litigio; in quanto, che l'occasione di tale alienazione è la morte, la libertà di testare, e'l poter ciascuno lasciar la roba a chiunque vuole; giacchè nel caso dell'ultime disposizioni, *aliud non videtur solatium mortis, quam voluntas*
ul-

Quintil. declam.
308.

ultra mortem ; non presumendosi allora , nè dolo , nè animo di voler fastidire , & annojar altri . Trascriviamo le parole di Cujaccio , *Exceptio autem litigiosi locum habet , non tantum si quis ex causa emptionis rem litigiosam acceperit ab eo , qui de ea re litigabat ; sed & si ex causa donationis , vel permutationis , &c. non si cui testamento , vel codicillis res litigiosa relicta sit , quia hujus alienationis occasio est mors litigatoris , non cupiditas vexandi adversarii* , lib. 3. § ult. , *Cod. de litigiosis* , nov. 112. Leggansi anche le parole di Antonio Perez nei suoi Comentarj al Codice : *Verum excipit Imperator alienationes , quæ fiunt iusta ex causa , dotis , donationis , transactionis , divisionis rerum hereditariarum , vel legati , vel fideicommissi causa , d. l. ult. quod confirmavit etiam nov. 112. ; quoniam hisce casibus non videtur alienatio facta vexandi adversarii causa , sed ex necessaria , &c.*

Cujac. in paratit. G. lib. 8. tit. 26. de litigios.

Ant. Perez in Cod. de litigiosis n. 7.

Osservisi parimente ciò , che dice Francesco Raguell , che fu Presidente in Francia : *Verum excipit alienationes , quæ fiunt iusta ex causa dotis , vel legati , vel fideicommissi causa , quod confirmatur ab eodem in nov. 112. quoniam subesse non videtur cupiditas vexandi adversarii , sed cogitatio mortis* : Ecco le parole ancora del dottissimo Giacomo Gottofredo nel suo Cod. Teodosiano . *Testamenti quippe alia ratio est ; eo scilicet res litigiosa legari potest , neque ad hanc speciem exceptio pertinet litigiosi , quia scili-*

Franc. Raguell. decis. Justinian. in §. tit. de litigiosis.

Jacobus Gottofr. in C. Theodos. lib. 4. tit. 5. de litigio.

scilicet hujus alienationis occasio est mors litigatoris, non cupiditas vexandi adversarii l. 3.

Et 4. Cod. cod. Tit. Et hac causa hic Titulus collocatus hoc ordine, Et post tit. de Testam.,
Georg. Frantsk. resol. 11. n. 34.
Paul. Christinus
dec. 37. lib. 4. n. 41.
 e l'istesso vien confermato da Georgio Frantskio nelle sue Resoluzioni, da Paolo Crillineo nelle decisioni, e da infiniti altri.

Or, se egli è vero, che i legati, fatti di cosa litigiosa in tanto son vevoli, in quanto, che nel disponente non si considera dolo, o animo di voler turbare, e far molestare l'avversario, ma una semplice necessità di morire; dunque quando altrimenti si conoscesse, cioè ch'il testante abbia avuto espresso animo d'importunare, e di far importunare l'avversario; in modo che abbia fatto il legato per causa della lite; egli non è dubbio alcuno, che detto legato sia di niun giovamento; & aver luogo in questo caso, ciò che è detto di sopra nella disposizione, che si fa a beneficio del Principe, o della Chiesa Romana, istituita erede per causa di lite: non essendovi disparità di ragione, anzi l'istessa causa, quando allo stesso fine si fa il legato a un Reg. Ministro, che dice si immagine del Principe, come il Principe dice si immagine d'Iddio: che queste, & altre lodi, e prerogative avere un Ministro Regio dimostrò in una delle sue Orazioni Monsieur le Maître Avvocato del Parlamento di Parigi, e Consigliero di Stato di quel Rè: oltreche Modestino intese sotto nome di Principe il Maestro-

J. ult. C. de donat. inter virum, & uxorem.

Monsieur le Maître dans le Plaidoyé 31

Modestinus in l. spadonum. §. si Cimentis, D. de excusation.

stra-

strato, in quelle parole, *Si Civitatis Princeps, idest, magistratus*, & Emanuel Vizzano, così favellò: *Imò quia populis præsunt, Principes dicuntur, indeque est quòd quasi sacrilegi: ritus est qui magistratibus honorem non exhibet*, e meglio di tutti Cicerone: *sed ut Magistratus in Cives, non modo auctoritatem, verum etiam Imperium teneat, quo, & metuant eum servi, & charum habeant omnes, hoc nimirum omne solius est providentia divina, quæ plerumque efficit, ut pluris sit Magistratus apud subditos dignitas, quàm omnis omnium hominum potestas. Auctoritas enim rerum gerendarum telum est maximum*. Imperocchè per tornare al nostro proposito, la ragione, per la quale son proibite le traslazioni di cose litigiose, che si fan per contratti, non è, se non quella, perchè trasmettendosi ad altri, viene maggiormente a stancare la persona, contro alla quale si sostiene la lite; e perciò tale alienazione è nulla, come se quella fatta non fosse; e dee continuarsi il giudizio con le persone, colle quali s'era incominciato, ancorchè a congiunti trasferita si fosse: siccome ordinò l'Imperador Costantino.

Così ancora qualunque alienazione, che si fa per causa di mutar giudizio, per timore; e sospetto di futura lite non è di niuno effetto, e valore, nella guisa che vien disposto nel titolo *De alienatione judicii mutandi causa facta*; & ancotchè Paolo dica: *Alienare intelli-*

Emmanuel Vizzanus de mandatis Principum, cap. 1. n. 39. & 40. Cic. lib. 3. de legibus

Imperator Constantinus in l. 2. C. de litigiosis.

E gi-

Paulus in l. exigitur, Et qui alienam rem vendiderit, sed ha-
loc edicto, § 2. Et redem instituendo, vel legando si quis alienet,
3. D. de alienat. huic edicto locus non erit: nulladimeno Ulpia-
ius satis, iud mutandi cau-
Ulpian. in l. item rem habere velit, licet ad aliam transferat;
fres. §. 1. ibidem ut molestum adversarium ad se subjiciat; qua-
 si, che necessario vi fosse l'animo, e la vo-
 lontà di voler nuocere all'avversario.

l. 2. C. ne fiscus, vel Resp. publica
procuracionem a-
licui patrocini
causa praestet.

Come parimente il Principe, il Fisco, e la Repubblica non ponno acquistare per contratti, donazioni, e cessioni, col titolo di patrocinio, o di protezione: *Ne fiscus, vel Resp. procuracionem alicui patrocini causa praestet*, sotto 'l qual titolo potrà leggerfi il rescritto dell'Imperadore Gordiano, anzi l'Imperador Pertinace vietò ch' il Fisco succedesse a privati, qualunque volta la di loro eredità, *aut adiunctione alienius deluta esset, aut lite perplexa, aut legitimi haeredes, Et necessarii privarentur*, dicendo. *Sanctius P. C. est inopem Remp. obtinere, quàm vel ad divitiarum cumulum per discrimina, atque dedecoris vestigia pervenire*, al dir di Capitolino.

l. 2. C. ne liceat
potent. patrocini-
um litig. praest.

Egli è similmente dalle leggi ordinato, che le persone potenti acquistar non possono azioni litigiose, nè che le medesime possano prestare patrocinio a' litiganti. Veggasi a questo proposito quel titolo intero del Codice: *Ne liceat potentioribus patrocinium litigantibus praestare, vel actiones in se transferre*: e scorge-rassi, che gl' Imperadori Arcadio, Onorio, e

Teo-

Teodosio stabilirono: *Si cuiusquam; vel actiones ad potentiorum fuerint delatae personae, debiti creditores iactura multentur. Aperiendum credentium videtur esse voracitas, qui alios actionum suarum redimunt exactores; determinando, doversi tal delitto severamente punire, e la pena applicarsi a beneficio della parte, ancorchè v'intervenisse la sola protezione, senz'altra cessione, secondo Angelo, e Paolo de Castro.*

Quindi è, che David Mevio riferisce deciso nella Germania, esser necessario, che concorra in tutti i modi nelle cessioni, che fansi a potenti, il fine per istraziar il collitigante; *Que eo fine fiat, ut terrore quodam debitor percussatur, & duriori exactione vexetur; quod si eo non tendit cessio, nec potentioribus interdicta putatur.*

E finalmente nel Codice ancora vi è il titolo *De iis, qui potentiorum nomine titulos praediis assignant, vel eorum nomina in lite praetendunt*: ove si legge: *Quisquis igitur lite pulsatur (cum ipse, & rei sit possessor, & juris, & titulum illatae solemniter pulsationis exceperit) contradictoriis libellis, aut titulo alterius nomen crediderit ingerendum: ejus possessionis, aut causae, quam sub hac fraude, aut retinere, aut evitare tentaverit, amissione multetur, nec repetenda actionis habeat facultatem.* Così ancora, tutti i contratti fatti si facessero per causa, che alcuno si desse in clien-

Angelus, & Paulus de Castro cod. tit. ne liceat potentioribus.

David Mevius decis. 50. vol. 3.

Tit. Cod. de iis qui potentiorum nomine tit. praediis assignant, vel eorum nomina in lite praetendunt.

*1. C. ne nemo
ad suum patrocini-
um suscipiat rustica-
nos, vel vicos co-
rum.*

*Liban. Sophista
in priore orat. ex
juramento, et is a
Mar. Marcell.*

tela, e patrocinio altrui, nulla fermezza stabilirono gl'Imperadori Leone, & Antemio. *Ut nemo ad suum patrocini-um suscipiat rusticanos, vel vicos eorum*, ivi: *Si quis post hanc nostri numinis sanctionem in fraudem, circumseriptionemque publica sanctionis ad patrocini-um, cujuscumque conditionis effugerit, id quod hujus gratia geritur sub prætectu donationis, vel venditionis, seu conductionis, aut cujuscumque al-terius contractus nullam habeat firmitatem*; e quivi ancora per pena s'impone la proscrizione de' beni a' Notai, Perciò, che tali istro-menti rogassero; Libanio Sofista in una dell'Orazioni, che fece all'Imperador Teodosio sù l'ufizio de' Magistrati (pubblicate, & al latino idioma ridotte dal felicissimo ingegno di Gia-como Gottofredo) biasimò tal sorta di gua-dagno, come ad altri notevole, ed ingiurioso scrivendo. *Cum patrocini-um verò istud omnia contraria facit, robur quidem addit ad lenden- dos alios.*

Dall'ordine, e collocazione di tanti Testi, e Titoli si discerne, e chiaramente si vede, che tutte le suddette leggi, e disposizioni conven-gono in quella sola ragione, che il litigante non sia danneggiato, pregiudicato, e maggior-mente fastidito, ed importunato dalle liti, le quali arrecan noja, e travagli non ordinarij, (onde disse Marziale: *lites tetricas, forumque triste*) e massimamente, quando tali atti si fa-cessero con animo d'infestare, e maggiormente

te turbare l'avversario; poichè, quando tale animo non vi fosse, per atti tra vivi, pur resterebbe valida la cessione, ed ogni altro contratto, per lo quale si trasferisce ad altri la cosa litigata; secondo la sentenza d'Accursio, concordemente seguitata da Bartolo, Cino, Gio: Fabro, Angelo, Paolo di Castro, Saliceto, e Gabbriello, riferiti dall'accuratissimo Giurisconsulto Giacomo Menochio, e da Mattia Berlichio. Però nella Francia non può trasferirsi in maniera veruna ad altri la cosa litigiosa, senza espressa licenza di quel Rè; come notano Dionisio Gottofredo nella detta Novella di sopra allegata, e Bachovio nell'addizione agli Arresti di Gio: Paponio; il quale espressamente asserma non poterli quindi simili legati acquistare senza particolar licenza del Principe, la quale chiamasi lettera di forrogazione. Concorrendo adunque l'istessa ragione nel legato, fatto per causa di lite al Principe, o ad altro uomo potente dee conseguentemente militare la stessa disposizione di legge, ed essere invalido; come ancora riputanti potenti i Regii Ministri in riguardo de' loro Uffici; onde Dionisio Gottofredo nel suddetto titolo; *Ne liceat potentioribus*, &c. notò. *Qui in patrocinium potens litis causa aliam suscipit, etiamsi Senator sit extra ordinem prænitur*; il che tradusse dalle parole Greche dell'Armenopolo, parimente Giacomo Gottofredo figlio sul Codice di Teodosio comentando

Gloss. in l. per diversitas, C. mandata

Menoch. de pres. lib. 2. pres. 139. n. 26
Berlichius dec. 33. n. 1. par. 1.

Dionys. Gottofr. in nov. 12.

Renhardus Bachovius lib. 12. tit. 2. in dec. Paponii.

Idem Papen in lib. instrum. notariat. tit. de legat. particul.

Reg. Roit in adiumento dec. 11. n. 1.

Jacob Gottofr. in Cod. Theod. tit. 13. lib. 2. De action. ad potentior. translati.
Idem Gottofr. tit. de his qui potentiorum nomina, Gre in cod. Cod. Theodof.

Arrio Menan-
der in l. 4. § 8.
D. de re milit.

la parola *potentes*, dice, *potentes, idest qui honoribus, & dignitatibus pollebant, praecelebant, vel ratione officii*; Ed allegando altrove le parole Arrio Menandro nel libro *de re militari: ut sub obtentu militiae praeiosorem se adversario faceret*; dice sponendo la suddetta parola, *praeiosorem, speciosorem, aut gratiosorem, vel melius pertesorem, idest molestiorem, vel periculosorem*; imperocchè leggesi appresso Pindaro: *Difficile enim hominibus agere cum potentibus*, & Baldo mi ricorda ciò, che a questo proposito Seneca disse *litigare cum pari anceps, cum superiore furiosum, cum inferiore sordidum.*

Gregor. Lopez in
par. ita tertia tit.
7. l. 17.

Nè a quanto si è detto ripugna la legge delle Spagne ordinante, che al più potente lasciar si possa la cosa litigata; poichè, sin dal principio di questo assunto, ingenuamente io confessai, non aver dubbio alcuno, che per la Novella di Giustiniano sia permesso, lasciarsi per atti di ultima volontà l'azione litigiosa à chiunque si voglia, perlochè non hò mai negato, che il Principe, e qualunque altr' uomo potente, acquistar simili azioni liberamente non potessero; ma solo ciò, che sin' ora hò negato, e sempre mai negherò si è, che quando tali legati si facessero con animo di travagliare il collitigante, siano nulli, e di niuna forza, e valore, e come non iscritti, e perciò esaminando la sudetta Novella, hò riportate ciò, intere le dottrine di Cujaccio, Perez, Ra-

Raguell , Giacomo Gottofredo , e d'altri ; considerando , e confermando , in tanto essere valide le suddette disposizioni , in quanto , che non vi fosse l'animo d'incomodare l'avversario , con quelle parole : *Quia non videtur adesse animus vexandi adversarium* , Anzi questa medesima ragione prende maggior forza dalla suddetta legge delle Spagne , la quale anzi io allego per fondamento principale della medesima accennata proposizione ; mentre che nel bel principio della suddetta legge si assegna per ragione , e cagion principale del suo stabilimento il non dubbitare , che l'uomo vicino a morte possa lasciare in suo Testamento scritta cosa , che fosse a danno d'altri : *Sospechar non deve come que aquel que essa acerca de su finimiento que dexasse tortizeraamente en su manda ninguna cosa escrita , que fuesse à daño de otro* . Talmente , che se vi fosse l'animo di danneggiar altri , la permissione della suddetta legge in tutto suanirebbe.

Che il legato fatto da D. Diego fosse stato fatto a danno , & odio del detto Signor Duca s'è sovrverchiamente dimostrato , non che bastantemente scritto , con la sola , semplice , e lunga scrittura di esso legato . Anzi nella medesima suddetta legge delle Spagne espressamente viene ordinato ; (la quale replico , allegarli da me in fondamento maggiore di ciò , che da prima dissi , e provai a questo proposito) che assolutamente all'erede sia concedu-

to di finire la lite, e non al legatario potente:
*Ca estonce el heredero del finado deve seguir el
pleyto sobre aquel derecho que fue otorgado al
otro hasta que sea dado juyzio acabado sobre
el, e el bien, e la pro que ende saliere deve ser
dado despues al poderoso en la manera que fue
otorgado por aquel que fizo el testamento.*

E quì è da osservare ancora , che 'l legato particolare , lasciato dal detto D. Diego al detto Signor Duca di Parete sia da se stesso di niuna forza , e valore , come fatto al medesimo per patrocinare , & in patrocinio delli ducati tremila compresi nelli detti sei mila lasciati al medesimo ; mentre ancorchè il detto D. Diego gli avesse legato ducati sei mila , nulladimeno volle , che ducati tre mila d'essi andassero a beneficio del P. D. Francesco Moles suo nipote , con certa condizione (come in detto testamento si legge) acciocchè proponendo il Sig. Duca di Parete l'istanza della causa propria de' suoi ducati tremila , nel medesimo atto si proponesse quella degli altri ducati tre mila del P. Moles , quando gli altri legati dal detto D. Diego furon fatti separatamente , e distinti a molte altre sue nipoti , e alla sorella , & ad altri luoghi pii , e Monisterj ; volendo in tal modo spezialmente obbligare detto Sig. Duca legatario , a dover comparire per tutti li ducati sei mila , perchè dentro di essi vi erano quelli del detto P. Moles ; acciocchè , difendendo tutto , si acquistasse la parte legata al detto

to

to P. Moles, & in questa maniera venisse questi favorito, e protetto senz'altra cura, e curiosità di detta lite, bastando la cura d'un tanto Ministro; e da ciò si comprende manifestamente, che detto Signor Duca di Parete fosse stato eletto dal detto D. Diego per protettore di detta lite; così nell'universale, come lasciato esecutore testamentario, e specialmente a proseguirla, come nel particolare, acciò, comparendo per se stesso, s'intendesse sempre in un medesimo atto comparire per detto P. Moles; e chi non sà per molto poco, che sia nella ragion civile perito, che un legato, che falli a un Regio Ministro, per patrocinare altrui in qualche lite, valido non sia? essendo disdicevole, anzi per severissime leggi vietato ch'un Senatore, eletto a render ragione al Popolo, possa patrocinare, e proteggere le liti de' privati, per riceverne mercede, o legato: *Et ob eam*, disse Antonio Fabro, *nimirum causam non licet Senatori honorarium ullum ab alio accipere, nisi à suo Principe*. Siccome per lettere Regie sta proibito ancora a Ministri, ed altri Regii ufficiali

Io da me giudicherei bastevole, che a tal proposito accennassi, e facessi menzione delle sole parole del Titolo del Codice: *Ne liceat potentioribus patrocinium litigantibus prestare, vel actiones in se transferre*, e per sovrabondanza ricordare quelle dell'eruditissimo Cujaccio. *Sapè potentiores alienas actiones su-*

F

sci-

Aut. Faber. in C. lib. 1. §. 7. de Senator: Cicero ad Atticū, lib. 5. Cujac lib. 8. obser. cap. 31. Novella de mandatis Principum cap. 5.

Idem Cujac. lib. 8, obsero. cap. 31.

sciipiant, & intendunt quasi suas, præstantq;
hoc modo causis alienis patrociniū, suum no-
men adcommoantes, mercede datā, vel acceptā
cujus rei coercitio pertinet ad Præsides Pro-
vinciarum, etiam adversus Senatores, vel
clarissimos, ex constitutione Claudii; mercede
datā, ut si quis actionem alienam pecunia re-
dimat ejus, qui actione tenetur, lacessendi,
vexandi, ulciscendi gratiā; quod est odiosum,
& invidiosum; mercede acceptā, ut si quis alie-
nam licentiam agendam suscipiat quasi suam sub
actione tertiæ, vel dimidiæ partis, quod le-
ges vetant. Non potendo ponderari differen-
za di ragione, tra gli atti, che fanli tra vivi,
e tra quei, che si fanno per ultima volontà,
quando l'effetto è il medesimo, ciò che aper-
tamente si scorge dalle parole del medesimo
referitto degl'Imperadori Arcadio, Onorio, e
Teodosio: in cui si legge: Si cujuscunque mo-
di actiones ad potentiorum fuerint delatæ per-
sonas, &c. notifi cujuscunque modi. Così Gio:
Grisiandro, in pruova della disposizione del
testo, ordinante nulle le istituzioni, che fan-
si al Principe, per causa della lite, allega tutto
il titolo. Ne Fiscus, vel Resp. procuracionem
alicui patrocinii causā in lite præset regendo
militare, l'istessa ragione negli atti tra vivi, e
quei per causa d'ultima volontà. E ciò, per-
chè altrimenti s'indurrebbe un pessimo esem-
plo in avvenire, cioè, che un testatore po-
tesse disporre di qualche rata di lite, e di
cosa

cosa litigiosa a beneficio d'un Regio Ufficiale per facilitare la presta vittoria, e l'esazione di quella, e render sicuro la rimanente quantità à prò dell'erede; il che sarebbe l'istello, ch'esser loro permesso di procacciare patrocinio, e protezione alla causa, e dar modo, occasione, e comodità di redimer liti a' Regii Ministri, colla speranza dell'acquisto del legato, che ~~si~~ ~~li~~ fa in parte della lite medesima, e modo a' Ministri di poter liberamente proteggere, e patrocinare le cause de' privati; quando tutte le leggi, e tutti gli scrittori più rinomati, e sacri, e profani si adirano, e sclamano contro sì fatta cupidigia; e Plinio **l** secondo, ancorchè solamente 'disegnato Console, ed ottenuta la licenza dal Senato, che gli aveva fatta ancor forza, acciò difendesse una causa contro à Mario Prisco, pure non volle in quella intromettersi senza saputa, & espresso ordine del suo Imperadore, scrivendo in tal modo à Trajano: *Cui obsequio meo opto, ut existimes constare rationem, cum omnia facta, distaque mea probare sanctissimis moribus tuis cupiam*; e l'istesso Plinio scrivendo a P. Falcone (al quale Ulpiano narra, che Adriano avesse scritto in molti casi di Testamenti infetti) avvertì non essergli decente protegger altri fuori di quei, che portava con sèco l'Uffizio della Tribunizia dignità, *ne quasi, ejurato Magistratu, privatum se faceret.*

Plin. lib. 10. ad
Trajan. Epist. 20.

Idem Plin. lib. 1.
Epist. 23.

Ma senza gir facendo delle digressioni, e

riportando dottrine dall'istessa legge , che in contrario potrebbe addursi degl' Imperadori Graziano , Valentiniano , e Teodosio cavasi lo istabilimento, e la sicurezza della mia causa ; Leggesi ivi : *Non dubium, nec incertum est, sicut Imperatoribus, ita qualibet dignitate, vel potestate decoratis viris, tam hereditatem, quàm legatum, seu fideicommissum relinquere posse*. Ora se concedesi per questa legge tanto all'Imperadore, quanto a ciascuno, in qualunque dignità costituito, il poter' acquistar legati, & eredità; adunque dee affermarsi altresì, che dove si è vietato per altre leggi, non doverli lasciare eredità, come per causa di lite, al Principe; sarà vietato ancora, per la stessa ragione, il lasciare simili legati, & eredità a persone, in dignità costituite, le quali vengono riputate ugualmente potenti da' suddetti Imperadori Graziano, Valentiniano, e Teodosio; e valere molto l'argomento dall'affermativa alla negativa proposizione, afferma Filippo Zeppero nella sua Cinosura legale; e Cicerone inlègnò: *Si turpe non est Rhodiis portorium locare, nec Hermacreonti turpe est conducere*: all'incontro quando che sia *turpe Rhodiis locare, Hermacreonti turpe est conducere*; e quì mi giova di rapportare le parole intere di Antonio Fabro, in confermazione dell'accennata orazione dell'Imperador Pertinace ordinante, ch' il Principe non possa acquistar' eredità per causa

Philippus Zepperus in Cynofur. legal. cap. 16. Cicer. lib. 1. de Inven.

fa di lite: *Ne calumnia infamiam incurreret Imperator, si se à calumniatore, & calumniandi animum gerente institui pateretur: Adco parum distat à calumniatore is, qui calumnia favet.* Onde lo stesso Fabro, nel discorso dell'altro caso, compreso nella suddetta Orazione di Pertinace, cioè che'l Principe non debba domandare, & ottenere eredità per testamenti nuncupativi, o per altri non legittimamente fatti, soggiunse: *Quod Principem maxime deceat eximere se, non tantum à calumnia, sed etiam ab omni calumnia suspitione. Possit autem facile suspicio incidere falsi commenti à testibus, ut faverent Principi etiam ignoranti. Quod si evenires, innocens quoque Princeps ex testium, quamois etiam sortasse innocentium, factò laderetur. Licet enim testes falsi non sint, sufficit tamen, ut falsi esse possint, ad hoc ne ex ipsorum testimoniis, tanquam suspectis, aliquid consequi debeat Imperator. Itaque, non tantum ab illicitis hoc casu Imperator abstinet, sed, quod plerumque prudentis est, etiam à licitis, solo metu suspitionis, ne quid illicitè factum per alios videri possit, Principe quoque ignorante.* E Castillo Bovadilla nella sua Repubblica lo stesso, e più severamente stabilisce, e prescrive a' Regii Uffiziali: dovere ciò esser cauti, e lontani da qualunque sospetto di cupidigia: ed è osservanza, e stile, ricevutissimo da tutti i Regii Ministri, e religiosamente praticato dal

Sig.

§. eadem oratione injit. quib. modis testamentis infirmantur.

Antonius Faber de error. pragm. deade 68, error. 4.

Idem Faber de cad. 68. errore. 4.

Castillus Bovadilla de Rep. lib. 2. cap. 12. n. 5. Or. 2.

Sig. Duca di Parete, avvedutissimo in ogni sua azione, e costume.

*Joannes Anton.
Bellon. conf. 96
Anton. Fab in C.
lib. 7. tit 7. de Se-
natoribus in ap-
pend.*

Ed acciocchè non manchino i casi speciali, leggasi quello, che consigliò Gio: Antonio Bellone, il quale affermò, esser questa una turpe, e disonesta causa; leggasi ciò, che nel Senato di Savoia riferisce deciso Antonio Fabbro: *Non solum si alius Princeps aliquis Senatori, tanquam benemerito, annum aliquid dare vellet, quod certè nimis suspectum esset, maleque de Senatoris erga Principem suum fide suspicandi causam præberet: sed, Et si privatus quilibet legati nomine, Et adjecto etiam, si voles, onere præstandi opem, Et consilium liberis, quos fortasse, aut impubes relinquit Testator, aut variis litium periculis involutos. Principis, itaque consensum, Et voluntatem exquiri in eam rem necesse est, Et impetrari diploma, postmodum à Senatu ipso adprobandum. Ita Senatus in persona Clarissimi viri Domini Antonii Carpenei Senatoris meritissimi.* Dottrine, e decisione così falde, ed indubitate, che meritavano di essere antevolute dagli antichi, e seguitate da i moderni, con quegli esempli, i quali pare, che diano l'ultima mano, e la perfezione alle stesse leggi: Che Domiziano Imperadore annullasse in somigliante materia un legato, leggasi fra l'Istorie Romane di Svetonio, in quelle parole: *Legatum etiam ex Testamento Rustii Capionis, qui caverat ut*
quo-

*Svetonius in vita
Domitiani c.9.*

quotannis ingredientibus curiam Senatoribus certam summam viritum praeflaret haeres suas, irritum fecit, dove Filippo Beroaldo considerò una inetta ragione Hoc legatum Domitianus rescidit, nec ratum esse voluit; ut ita haeres ab hoc onere liberaretur, quod est laudabile. E pure non appariva in tale legato causa di protezione, di patrocinio, o di avarizia, ma solo alquanto di superbia, e di ambizione. Seneca ne riporta un'altro, ed è, che Giulio Cesare, per un sospetto, ch'ebbe di potere altri insospettirsi di lui nel giudizio, ch'avea a dare in una causa di parricidio, rinunziò l'eredità di T. Ario ancorchè opulentissima, prima che s'aprissero i Codicilli, per un'aura, e una dubbia voce, che ne precorse. Ogn'un sà, che Ci erone non volle ricevere una donazione, fattagli di alcuni libri Greci, e Latini da Papirio Peto, se prima non l'avesse spinto ad accettarla Cincio, con ragioni assicurandolo, ch'ei non faceva contro la legge Cincia, con cui vietavasi agli Oratori di ricevere da' loro clientoli cosa veruna nè per dono, nè per prezzo, e pure non era Cicerone, nè fu Avvocato di detto Papirio, come osserva Friderico Brummerio: *Nimirum quia hoc donum à Peto, non ob causam orandam, Et ut à Cliente, sed solius amicitiae accepisset, quod in legem Cinciam non incurrebat.*

Seneca de clementia lib. 1. cap. 15.

Cicero ad Atticum lib. 1. epist. ult.

Fridericus Brummerius in Commentario ad l. Cinciam c. 2.

Mà acciò non paja strano il nostro ragio-
na-

nare, quasi voglia richiamarsi un così lodevol costume, da troppo lontane, ed antiche ricordanze quasi disusate ne' Tribunali, vediamo quel, che, con più fresche memorie, nel nostro secolo, ne' nostri tempi, e ne' nostri Fori si è praticato. Restano fra le più degne memorie i seguenti esempi. D. Bernardino Zufia, che fu Presidente del nostro Sac. Consiglio, non volle accettare un legato, lasciategli dalla Principessa della Scalea, perche potè dubitare, ch'in tanto fatto gli fosse, in quanto, che come Presidente avesse avuto à proteggere, ò soprintendere in qualche modo alle liti, che dagli eredi di lei doveansi proseguire nel suo Tribunale, ricordevole del detto di Cicerone, che niente è bene se non è onesto, e più di quello S. Ambrogio. *Non enim est utilitas, in qua plus honestati detrahitur, quàm utilitati adjungitur*. Il Sig. D. Stefano Padilla interissimo Consigliere potrà testificare, vivendo ancora, di aver'egli ricusato il legato d'un semplice Canestro d'argento, del valore di soli ducati cinquanta, fattogli da Giovanni Vandeneinden; non ostante, che nè meno vi potesse esser'ombra di avere a patrocinare, ò proteggere liti, & interesse degli eredi.

Il già Consigliere D. Ferdinando Moscoso, oggi in premio di tanti meriti, e di tante degne operazioni del Consiglio Regale di Castiglia

figlia, per accettare un legato, (tutti gli stalle Principella di Sanli d'una carrozza, e di alcune tap'zzerie, leoni evidenti di mera familiarità, & amicizia, ebbe a soffrire una soave violenza, cioè un ordine del Cardinal di Aragona, all'ora Vicerè, con un decreto del Reg. Collateral Consiglio, e con un or forza, ed autorità vi volle, cioè singolari ordini del Vicerè Rezzanti, e con decreti del Collaterale, per obbligar il nostro Signor Presidente del S. R. Conf. D. Felice Ulivis (che commendarlo è pericoloso, e lodarlo è temerario, per la sua universal dottrina, singolar virtù, ed esemplare integrità) ad accettare un legato di un Qualeu, di onorario valore, facendogli val la Lude Fostlas (che è un altro simile da Giovanni Vandeneideu, sole, ed usate memorie di amicizie, che vanno a terminar con la vita).

Non mancheranno a chi più di me è inteso, ed occupato nelle faccende, e cure del foro, altre, e simili notizie, non moderne, come antiche; e dall'altro canto io non hò tanto spazio, sul corso della stampa, e mal volentieri scrivendo, di farne incerta maggiore. Ma à che girne io, se'l tempo ne'l permettesse: radunando altri esempi, o più efficaci, o più consaccienti alla materia da tutte le Storie, e gli Archivj, quando parlano viventi tanti, e sì degni Oracoli di verita, di

sapere, e d'impareggiabile integrità? Anzi che
 fò più parole in una cosa, che da sè stessa
 comparisce, & è chiara quanto il Sole. Fò
 fine adunque rammentando solo, che pure
 quei non erano legati di cosa litigiosa, nè fat-
 ti per causa di lite, ò in odio de i contiguan-
 ti, ò per fine di protezione, ò d'altro; come
 in quello di D. Diego manifestamente si vede,
 e si osserva l'iniquità, per aver distribuita la
 somma di soli duc. 16980. à più persone po-
 tenti, Monache, luoghi pii, e Monisterij, per
 aggiugnere, e multiplicar litigatori; e à gran
 ragione tali disposizioni inique furon dette da
 Plinio il Panegirista lodando così Trajano, *Nec*
Plinius in Pane- *unus oranium nunc, quia scriptus, haec est. Non est*
gisco Trajan. *falsis, non tu inquis tabulis adlocatis.* Dall'altro
 canto ben il conosceva la difficoltà, e l'ingustizia,
 che egli medesimo conosceva nella propria causa
 della revocazione delle donazioni; mentre egli
 sorpreso dallo sdegno, e dalla collera, si era
 tutta balliva per la lite, malagli maggior del
 Signor Duca Srozzi, nel corò, e ferocia di
 ella distendendo il testamento *concepisse ver-*
beris, con odio, e rabbia (à guisa di Calpu-
 ro, che narrasi da Dione, Luciano, Apulejo,
 Tacito, Seneca, e di colui, che San Bailla-
 à Sostonio scrivendo, racconta, che som-
 ma forte avrebbe stimato il poter cedere a
 Erasto tutto i suoi beni, e fino alle for-
 tuzie di lui, purchè l'Avvocato del Pisco
 fosse

fosse subentrato alla vendetta , & alla difesa delle sue fidi.

Potea turca la sua speranza nelle marthine varie , di chiamar in ajuto persone potenti , e varie ; dalle quali però in vece di difenderli le sue disposizioni , e legati , si è dichiarato con le loro prudenti rinquize , per non fuggirli , per liarlo , e quasi Tentator delirato.

Quanto laudabilis esset Testamentum , quod pueras , fides , pudor scripsisset , Sono parole dell'istesso Plinio ; ed Antonio Muratori ripuò , *infans voluntates eorum , qui Eversum Romanum insitunt in hoc , ut aliqui ab ea vexetur.*

Plinius lib. 8. epist.
18. Anton. Mur-
atori in tit. G.
n. Falsus vel R. f.
etc.

In virtù dunque della cruciata volontà di colui vi sarà chi si persuada , poter con decoro , pretendere cosa alcuna di quello , che molto tempo prima avea tra' vivi disposto con solennissimi , e replicati stromenti , e non già per donazione , ancorche tal titolo alla scrittura dato fosse , ma di un contratto corrispettivo , secondo il quale per molti anni gli avea il Duca Strozzi pagato puntualmente ducati cento il mese , e ducati cinquecento novanta l'anno il Marchese Figlio ? Quando tutta la causa della rivocazione consistè , e fu creduta in D. Diego solo quella del deposito , dal dottissimo , e soavissimo Sig. Duca di Campombele ordinato , e non mai rivocato dal Sac. Consiglio , bensì tantosto purgato dalla protesta,

testa, ancorchè non necessaria, e per soprabondanza dal detto Sig. Duca Sirozzi fatta, e suo consenso dato alle liberazioni di esso. Si darebbe in questa guisa non vulgar taccia a' Reverendi Padri di S. Domenico, allusi dalla dottrina di loro ottimi Avvocati, e Consultori, e più dalla collanza delle loro effusioni, in aver rinunziata sì gran pretesione di ducati 53. m. e cento in pregiudizio dellavolontà del Testatore, e della Chiesa medesima, che n'era l'erede. Sarebbe stato poco avveduto, e troppo semplice l'Avvocato della Signora D. Maria Clyros sorella di D. Diego, e legataria di duc. 1500. in faccenda intervenire in una dichiarazione, di essere ingiusta la suddetta lite, e conseguentemente di non vigore il suddetto legato. Si potrebbero esimere trascurati quei vigilantissimi Cardinali, che per poca somma, anzi tenue, e vile, avesser voluto danneggiare la Reverenda Fabbrica di Roma in quantità considerabile. Trovandosi il Sig. D. Camillo Caravita, ugualmente interessato, che, con nobil rifiuto, ha resistito quel, che le leggi, il decoro, e gli esempi degli Eredi gli negavano: e così fatto gli altri, e forse tutti gli interessati in quest'a fare avrebber fatto, se il rispetto in alcuni, come parenti del detto Sig. Duca di Parete, ed in altri la poco cura, o smania negligenza, e l'accorta pigritia non li trattenesse: Finalmente

te ti mi sembra doversi soprattutto, e principalmente considerare l'origine delli duc. 16080. che da' conti, e non da' contanti dipendono, e da' conti in tutto dal Signor Duca Strozzi approvati, quanto che donati se gli erano da D. Diego, che l'allettò ancora con averlo instituito crede; come in detta donazione si legge, e nella copia del testamento, che inievolmente sino a Firenze convienmi ripetere quello, che da prima acceunai, cioè che alla prudenza, bontà, e sapere del detto Signor Duca di Parete basterà esser mostrata la condizione della lite, la qualità del legato, e le circostanze de' tempi, in cui dispotse il Signor D. Diego contro alle sue, e giurate donazioni, & altre riflessioni, qui tocche; acciò egli vegga, e riconosca da sè quanto diversamente gli siano state sinora rappresentate le cose, e giudichi per sè medesimo à favore del Signor Duca Strozzi donatario, avendo più tolto il genio allo spirito di D. Diego, che alle sue apparenti, e tal biosse disposizioni. Così facendo ubbidirà a' dettami del giusto, e perderà solamente la gloria di non essere stato il primo à rinunziare una tale specie di legato la di cui invalidità non hà potuto sinora scorgere trovandosi preoccupato da faccende, & applicazioni più rilevanti; hà potuto sinora scorgere quel, che scrisse Simmaco Prefetto di Roma all'Imperador Teodosio.

lio . *Difficile est , ut bona causa sit , cujus actio
in jus alterius desperatione transferitur.*

Giuseppe Va'lletta.



D I F E S A

Per Santolo Spina.

Accusato di furto di carlini novantacinque nella Regia Zecca.

Alla Regia Camera della Sommaria
Delegata per lo Regio Collateral
Consiglio.

*Commissario il Signor Presidente
Francesco Antonio Andreassio.*

Mag. Filippo Pepe Att.

Quia periculosè justi sumus: sub securitate
semper ignoscimus. *Cassiodorus.*



Gli non è cosa, che recato abbia a' petti umani tanto orrore, ed abborrimento, quanto l'udire, che i furti di picciola quantità, e senza violenza, o da gravissimo bisogno incagionati, siano stati alle volte tanto fuor di misura soddisfatti, e fin colla pena di morte, o di galea, asprissimamente puniti, come se fosse ugualmente preziosa la vita, e l'avere, o vi fusse proporzione trà la libertà de' delitto.

(a) *Senec. in Hec. cul. Fur.*

Scelera taxantur modo

Majore nostra. (a)

(b) *Certè illud in primis consideratione: & questione dignum, cur cum jus gentium humane societatis tuende causa maximè comparatum sit, belia, quæ eam societatem maximè dissipant, & destruant ab eo jure nata ab ijs, & jurisconsultis tradantur. Cur non dixerunt, & furto a jure gentium esse introducta? Salmas. de Usuris, cap. IX.*

Tanto più, che veggiamo altri, ne' quali prevale più l'accortezza, e la frode, commetter furti di gran lunga maggiori; e quei così spesso, e frequenti, così pubblici, come privati per ogni Città, e luogo accadere; che vi fu chi prese argomento di arditamente provare, doverli ugualmente i furti stimare dell'uso delle Genti, che dal diritto delle Genti son riputate le guerre. (b) Perchè leggiamo, che i Regni, illegittimamente da barbare Genti acquistati, non sono altro, che *Magna Furta*: (c) e che coll'effusione, e spargimento di tanto sangue in-ten-

(c) *Remota iustitia, quid sunt Regna nisi magna latrocinia, Tull. & Aug. de Civitate Dei lib. IV. c. IV.*

te siano divenuti gloria de' vincitori, e vituperio de' vinti. E quella Roma, che seppe un tempo coll' armi farsi di tutto il Mondo Signora, togliendo a i Popoli le Provincie, & a i Rè le Corone; pure ritiene il nome d'invitta, e più, che mai con le sue leggi, così civili, come ecclesiastiche il mondo regge, ed ammenda. Anzi; che leggiamo ancora presso i Lacedemoni, e i Periziani in tal maniera i furti permessi, che stimavasi delitto la dappocagine di colui, il quale non sapeva astutamente rubare, e non esservi stata presso gli Egizzj pena veruna (a). Parimente permesso era il furto appo i Germani per testimonianza di *Cesare*, e di *Pomponio Mela* (b), e dall'*Eufrate* fin' all'*Oceano* orientale, chi era di furto imputato non mai era gravemente punito al dir di *Eusebio* (c), Ed ancorche una volta fosse dagli Ateniesi per leggi imposta capital pena al furto; nulladimeno perciocchè *videbantur impendio acerbiores*, (d) non con decreto, nè con altro editto, mà col solo tacito, e comune consentimento del Popolo, fattasi legge da sè stesso, furono disusate, come più disanguine, che d'inchioostro sparse; ed apertamente poi rivate da Solone, il quale in pecuniali condannagioni scambiolle: ordine seguito altresì nel perpetuo editto dal Romano Pretore, (e) che la pena di morte dalle leggi delle Dodici Tavole al furto imposta, con-

H

verti

(a) *A. Gellius lib. 11. c. 8.*

(b) *Cesar de bell. Gallico lib. 6. Mela lib. 3. cap. 3.*
(c) *Euseb. lib. 6. de Præp. Evang. cap. 8.*

(d) *A. Gellius ibi.*

(e) *Theoph. tit. instit. de perpet. & temp. action.*

vertì in pecunia ; e pur quella delle dodici Tavole , siccome si legge ne' libri delle leggi civili , & appressò Gellio ancora andava solamente a ferire colui , che , ò di notte tempo , ò di giorno con la mano armata rubava , perchè allora si fà anche alla persona ingiuria , e colui , che la commette , secondo S. Agostino

(a) *August. qu. 11. sup. Exod.*

(a) *Plusquàm fur est* , onde appo i Romani loggiaceva ancora alla legge Cornelia *de Sicarijs* , & impunemente poteva essere ucciso ; Ma quanto al semplice furto dice Teofilo , parlando della differenza tra le leggi del-

(b) *Theoph. ibid.*

le XII. Tavole , e' l Jus Pretorio (b). *Quoniam ergo jus , quod ex lege XII. Tabularum venit , propter asperitatem explosum est , (δία τὴν τραχύτητα κατεργασμένον) , & magis jure Pretorio utimur (justum enim erat , ut qui in pecunia laesisset , & in pecunia plecteretur) idcò Pretoriam furti actionem vocamus .* Di che fanno testimonianza ancora Servio Grammatico , & Isidoro nel libro dell' *Origini* , & altri .

Siasi in qualunque modo pure ricco lo spoglio , e preziosa la preda d'un ladro , chi potrà pareggiar mai la perdita della vita coll'acquisto di un furto , e chi uguagliar potrà (torno a dire) la libertade alla roba ? Quanto a mè , non truovo , che sia , ò possa esser proporzione veruna trà la cosa furata , che può ricever prezzo , e l'Uomo , ch'è inestimabile : *In homine libero , nulla corporis aesti-*
ma-

matio fieri potest, son parole, benchè ad altro proposito di Ulpiano ne' suoi libri *ad edictum*.

(a) Ond' ebbe a gridare l' Autor più celebre, che simil materia trattasse, dico Antonio Mattei, eruditissimo Giuriconsulto: (b) *Nummos abstulit, non vitam tibi, cur amittat vitam, cum satisfacere nummis possit? Ademit quod restitui potest, cur adimatur ipsi, quod restitui non potest?* E prima di lui San Gio: Crisostomo, pure del furto parlando (c): *Ubi damnum resarciri potest, non esse homini adimendam vitam*.

E perche giusta, e commendevole è sol quella pena, che vada di pari col delitto, e quel castigo, ch'è uguale alla colpa; sacrosanta fù quella legge, che punì i furti col doppio, e con quel di più per lo furto manifesto, solo premio alla diligenza del Padrone dovuto, che immantinente il ladro, e l' ladroneccio scoverse; siccome avvertì l' avvedutissimo, e non mai a bastanza lodabil Cujaccio (d). E giusto fù sempre riputato che il danajo col danajo, il sangue col sangue, e l' omicidio di chi l' commise dirittamente si compensasse: avendo avvertito tutti i Giuriconsulti, e tutti i Politici, doverli nelle ben' ordinate Repubbliche costituire le pene secondo il merito de' delitti, e stabilirsi i supplicj a proporzion de' misfatti (e). E degnamente soggiugne alla medesima suddetta sua sentenza S. Gio: Crisostomo stesso; quando un' Uomo l' altr' Uomo

(a) Ulpia. in l. 1. §. sed cum homo, & l. ult. D. de his qui deiecerint.

(b) Anton. Matthaus de criminibus ad l. XLVII. Digestorū de furtis tit. 1. c. 3. n. 4.

(c) D. Chrysost. citatus à B. Carpaccio in Praxi crim. quass. 77. de furt. n. 43.

(d) Cujac. observ. lib. 19. c. 12.

(e) Hugo Grotius de jure belli, & pacis lib. 2. c. 20.

rapisce per la somiglianza, e parità, che è fra Uomo, & Uomo sia tenuto alla pena di morte: *Sed quia furatus est hominem, licet possit restituere: tamen lege Mosaicà morte punitur.*

(a) D. Chrysost.
sup. notatus.

(b) Lib. V. decret.
tit. 13. de furtis.

(a) E si legge nell' Esodo: *Qui furatur hominem, & vendiderit eum, convictus noxae, morte moriatur*, riportato ne i Decretali (b), e stabilito dal Diritto Civile, che ne pubblicò le leggi Cornelia, e Flavia, e delle quali fan menzione Apulejo, e Cicerone.

(c) Cicero 5. in
ora Ver. 2.

Ogn' un sa, che 'l furto sia una cosa da per se abbominevole, e mala: *Quid est turpius*, disse Cicerone stesso (c), *ingenue, quid minus libero dignum, quam in conventu maximo cogi à Magistratu furtum reddere?* Poco, ò nulla importando, che una volta fosse stato appresso alcune Nazioni dissimulato, ò permesso, come appresso i Battri, chi rubava poco era tutto imbrattato di sputo al dir di Eusebio (d) nel libro della Preparazione Evangelica, poichè dalla Natura stessa viene abborrito: *Furtum naturà probrum*, disse Ulpiano. (e)

(d) Euseb. lib. 6.
cap. 3.

(e) l. probrum 41.
D. de v. rb. signif.

Egli viene detestato da ogni legge divina, ed umana, in modoche il torre alcuna cosa ad altri, e che l' Uomo accresca il suo comodo con l' incomodo di altri, che è contro la natura (disse Cicerone) più che la morte, la povertà, il dolore, e tutti gli altri mali, che al corpo possono accadere, turba e contrista; laonde per tenue che fosse la cosa rapita, purché giunga alla quantità, che 'l faccia

cia tale , sia più grave , e maggiore del maggior peccato della lussuria ; poiche con quello contro la giustizia , e con questa contro la continenza si pecca , al dir di S. Tomaso . Mà ben sò ancora , e negar non mi si può , che egli non sia in più maniere dalle leggi sacre , e civili scusato ; sia la necessità , che l'astringa ; il periglio della fama à non potersene tantosto ammendare ; l'occasione , che lo provochi ; la facilità , che l'alletti , ò pure quando , che sia senza violenza , e semplice , e di tenue quantità , ed una sola volta commesso , come fù considerato da Arrigo Bocero nel libro *de Furtorum pœnis* , dicendo egli nel primo Capitolo , e propriamente nel numero CV. *Ideo autem prima vice pœna adeo levis pro furto imponitur , quod crimen semel dumtaxat commissum , venia remissionem quodammodo meretur l. 3. in fine , C. de Episcopali Audientia* ^{et} *Quodque prima vice , potius humanâ infirmitate circumventus , quam animi malitiâ impulsus , maleficium commisisse aliquis præsumatur.*

Per quello poi , che si attiene alla necessità , lasciando stare in disparte il proverbio Greco *ἀναγκάσιν μεγάλη θεὸς* la necessità egli è una gran Dea , e' l' detto di Seneca nelle controverse *Necessitas magnum humanæ infelicitatis patrociniū* , &c. Se per consentimento de' più severi Teologi ella iscusà dal peccato , così nel furto , come nell' omicidio ; egli deve tanto maggiormente mitigare , anzi annientir la

Seneca lib. 4. contro
trov. 27.

la pena nel giudizio temporale, quanto è più degna la legge divina che l'umana, e quanto dell'umane fragili, e caduche cose è maggiore l'infinità, e l'onnipotenza di Dio con poca diversità tutte le altre mentovate cagioni sono sufficienti à farsi, che il reo se non sia semplicemente assoluto, sia almeno con leggiere, e civili condannagioni punito.

Mà per non istar più lungamente sul generale, vegniamo à diffaminare il merito dell'inquisizione del miserabile Santolo Spina, ritenuto per molti mesi nelle carceri, ed ivi nutrito solamente col semplice pane, che l'hà somministrato la R. Corte; così malamente ridotto, e malmenato, che è divenuto tutto stracci ne' vestimenti, scalzo, smunto, e così finalmente in vista, e in fatti miserabile, e burbero nel volto, che hà mosso questo Clementissimo Tribunale à commettermene il Patrocinio, il quale fra gli onori il sommo da Plinio il giovine stimavasi, allora, che dal Senato gli s'imponevano, e siccome *sordidum Accusatoris nomen videbatur* al dir di Cicerone, così quello di difensore, e di Avvocato del Reo riputare nobil si debba.

Cicero lib. 9. Tusculan.

Dell'inquisizione dico di Santolo Spina. Appena fatto maggiore poco esperto, ed affatto ignorante delle leggi civili, e municipali, quanto povero, tanto dabbene, il quale ancorche storpio in una mano procacciavasi col miglior modo, e quanto più onestamente poteva il vit-
to,

to, moderatissimo in ogni parte della sua vita, venditore prima di frutta, e poi facchino nella Regia Zecca, nè mai macchiato di colpa veruna.

Egli vien'ora accusato di avere rubbato a' 22. del mese di Marzo, picciola quantità di carlini, quanti ne potea prendere in una brancata allor, che spontaneamente

¶ *Pleno turgebat sacculus ore.* (a)

(a) *Juren. sat. 14*

sfidruccendosi in un lato, vomitò sopra il Banccone della camera della *Banca*, ivi trasportato da quella della *Liberata*, con molti altri facchi, già annoverati, contenenti ciascun di essi docati mille, e destinati a' Ministri de' Banchi, che ivi assistevano per riceverli.

Dicesi che nel medesimo giorno fosse stato scoperto il furto nella sua persona, in altre monete cambiato, e che fossero stati ricercati per tal causa i vicini, sua cognata, e moglie, essere stati prodotti Testimonii, e lui preso, interrogato, e confessò in casa del Signor Presidente Commessario ad hore trè di notte, dal quale fù mandato prigione. Di più che gli Ufficiali della Zecca attenti ad investigarne il furto, ed il ladro, anco immantinente si esaminassero, e deponessero contro del medesimo, e chi per suspizione, e chi per conghietture, come se fosse stato un furto di grandissima quantità, d'un parricidio; d'un sacrilegio, e pure non fù la mancanza trovata, che di soli carlini 95.

Vi supplico adunque Sig. Regente, e Voi
al-

altri Signori Presidenti a tener sospeso l'animo, e'l giudizio, fintanto ch'in brieve spazio di tempo vi tragga ora spogliata di tue fallacie la verità, la quale sebben di rado v'è schietta, e libera nel cospetto de' Tribunali, ascosa sempre tra l'ombre delle fallacie, nulladimeno io spero di render così chiara, e palese la gravità di questa causa, che siate per liberare affatto questo miserabile Santolo Spina.

Ma primieramente di questo furto addossatogli, e non altramente da lui confessato, in niun modo convinto viene lo Spina: e per secondo quando anche confessato l'avesse, o convinto ne fosse, per non esser delitto di peculato, nè di danajo della Regia Zecca (benche nella Regia Zecca succeduto), ma di semplice furto, senza violenza, e con l'occasione, e di picciola quantità, ed una volta commesso; meritar non dee pena veruna, se non quella medesima, che pur troppo, e per tanto tempo nelle carceri hà malamente sofferto.

Io bensì sò quel che disse Quintiliano, che *qui confessam defendit, non absolutionem sceleris petit, sed licentiam*, e sappia ancora, che le confessioni de' delitti, ancorche anticamente presso i Romani si praticassero con la taciturnità, quando interrogato del delitto il Reo, niente rispondea, onde si legge presso Alconio, *Cum in jus ventum esset, dicebat ac-*

*cusator apud Prætores Reo : Ajo te Siculos spoliasse ; si tacuisset lis ei estimabatur , ut vis-
 Etō ; si negasset , petebatur à Magistratu dies
 inquirendorum ejus criminum ;* ed osserva Pie-
 tro Erodio , che *habebatur , ut visus* (a),
 mà non già ; *ut convictus*) Nulladimeno per
 lo costume di ogni luogo , e Città presente-
 mente , e da molto tempo praticato , si ricer-
 ca espressa , e specifica la confessione del del-
 litto , così della qualità della causa , che del
 tempo , e del modo , come attesta ogn'uno ,
 (b) che di tal materia hà scritto : e che si
 abbia à fare questa confessione avanti il Giu-
 dice sedente *pro tribunali* , e con l'Avvocato
 fiscale presente , che l'accetti ; in luogo del
 quale presso i medesimi Romani erano le par-
 ti stesse , che interrogavano il Reo , ed i te-
 stimonii ; e quando altrimenti fosse fatta , co-
 me è occorso à Santolo Spina di averla fat-
 ta in casa del Signor Presidente Commessa-
 rio , senza intervenimento d'altro Signor Pre-
 sidente , e del Sig. Avvocato Fiscale ; essere
 di niun valore testifica , per la dottrina di
 Bartolo , di Saliceto , di Speculatore , e di
 molt'altri , Pietro Follerio nella sua Pratica
 criminale (c).

E ciò è tanto vero , che se tre Giudici as-
 segnati fossero nella causa , e la confessione
 avanti à due si facesse , non avrebbe effetto
 veruno ; per la disposizione del *Cap. olim* (d).
 Ed è dottrina dell' Abbate , e d' Ippolito de

(a) *Ascon Pedian.
 in Commentario
 Cic. in Verrem.*

(b) *Damhaude-
 rus in praxi cri-
 minali cap. 38.
 Fran. Polletus in
 foro Romano lib.
 4. cap. 13.*

(c) *Petrus Folle-
 rius in praxi cri-
 in 2 p. tertie par.
 n. 6. cum seq.*

(d) *cap. olim 25.
 de rescript.*

Marsiliis, allegati dal medesimo Follerio; il quale soggiugne, che quella in tal maniera fatta, e poi rievocata, come già fu rievocata dal medesimo Santolo avanti i Signori Presidenti Francesco Antonio Andreazzo Commessario, e Federigo Cavaliero a questo atto destinati, e colla presenza del Sig. Avvocato fiscale, allora sedenti *pro Tribunale*; nè meno sia sufficiente indizio alla Tortura, per la dottrina di altri Dottori d'approvata fede, da lui medesimo prodotti per difesa di tal fermissima opinione: E che tutte le confessioni spontanee rievocare si possano, e rievocate perdano ogni forza; l'insegnano tutti i Dottori, & è a tutti notissimo, *Quia confessio in crimine non præjudicat, nisi perseveret*, sono parole della Glossa nel Cap. *Ex litteris* (a) approvate dall'Archidiacono; (b) onde Godofredo da Bavo, che fu Presidente nel Senato di Savoja, & ottimo Criminalista, avvertì i Giudici à non prestar loro fede, perche *Multi enim sunt idioæ, qui dacti spe promissionis indemnitate, & metu carcerum, fatentur libenter se deliquisse, quævis non deliquerint* (c).

(a) Glossa in cap. ex litteris §. extr. de abort.

(b) Archidiacon. in c. de accusat. in 6.

(c) Godofr. a Bavo in Theor. cri. lib. 1. q. 12.

La ragione, perche si ricerchi tal solennità di farsi le confessioni avanti la Corte in forma di Tribunale, si è, che quantunque comunemente si dica, non esserci pruova più efficace contra i Rei di ciò, che colla propria bocca in giudicio confessano; tutta volta, lascian-

sciando in disparte la considerazione, che forse non ponno dirsi fatte in giudizio quelle che non accagionò sedente la Corte *pro Tribunali*; vi ponno essere molte occalioni, per le quali si rendon sospette, come fatte a forza, per timore, per debolezza di spirito, per lo tedio della vita, ò per altra cagione. Laonde Quintiliano stello (a) così declamò: *Ea natura est omnis confessionis, ut possit videri demens, qui de se confitetur, favore alius impulsus est, alius ebrietate, alius errore, alius dolore, quidam quaestione, nemo contra se dicit, nisi aliquo cogente*. E Calpurnio Flacco, (b) in cotal modo: *Confessio voluntaria suspecta est. Confessionem sceleris appellas, vocem doloris? misericordia vestra maxime munus est, servare nolentem*.

(a) Quintil. declamat.

(b) Calpurnius Flaccus declamat. 41.

A tutti que' Christiani, ch'in tempo della maggior loro persecuzione volontariamente si presentavano ad Arrio Antonino, che comandava in Asia, e confessavansi Christiani solamente per esporri al martirio; andate, disse egli (perche non credeva alle loro confessioni) se voi avete desiderio di morire, vi mancano forse precipizii, e balze per-precipitarvi? (c) Dal che si vede, ch'allora si stima aver confessato legittimamente il Reo, quando lo fa: *in iudicio, vel in iure, idest apud Praetorem, apud Sellam, sive Tribunal Praetoris, ev Enquari, in Tribunali, sic Graeci in iure interpretantur: itaque non est pro iudica-*

(c) Tertull. ad Scapulam. c. 5.

to, nisi confessus sit in jure: Sono parole dell'accuratissimo Cujaccio nel libro 56. all'editto di Paolo (a). Ulpiano ancora dice (b). *Si quis ultro de maleficio fateatur: non semper ei fides habenda est: nonnunquam enim aut metu, aut qua alia de causa in se confitentur,* e quindi riferisce il rescritto degli Imperatori M. Antonino, & L. Vero, i quali lodarono Voconio Sassa, perche dopo aver condannato uno schiavo appellato Primitivo, che avea non solo confessato un'omicidio, mà nominato ancora i compagni nel delitto; conosciuta avendo poscia da questi per mezzo de' tormenti l'innocenza di Primitivo, e che il tutto detto avea per temenza di non tornare al Padrone, giudicò doverli liberare dalla pena. Or se il timore della crudeltà del Padrone fa spontaneamente dir cose non vere, per cui s'abbia a soggiacere a pena di morte; che non farà l'attual dolore, che nell'acerbissima tortura si pruova? Se la confessione spontanea è di dubbia fede, che sarà della sforzata? O Dio! e come si potrà dar mai fede ad una confessione, che a forza di flagelli si cava fuori, ad una confessione, che assai più volte si sperimenta falsa, che vera? Veggiamo ciò, che ne scrisse Quintiliano: *Mentietur in tormentis qui dolorem fert, mentietur qui non ferret: quia aliis patientia facile mendacium facit, aliis infirmitas necessarium* (c). E ciò, che appo Cicerone leggiamo: *Dolorum fugientes mul-*

(a) Cujac. in l. 1. de confess. lib. 56. ad edictum Pauli.
(b) Ulpian. l. 1. §. si quis ultro de questionibus.

(c) Quintil. l. 5. in su. Orator. c. 4.

*multi in tormentis eminenti persapè sunt, mori-
riq; maluerunt falsum dicendo, quam verè in-
ficiando dolere.* (a) Molti appena sospetti di
aver commesso il delitto, al semplice aspetto
de' tormenti han confessato, come Filota da
Curtio, Xiano da Livio, Scuino, e Natale
da Tacito rammentati. Per la qual cosa dis-
sero i Dottori tutti, che vi sia d'uopo per
confermazione della confessione un'altro atto
libero da farsi fuori del tormento, e ch'ove
non venga giusta il tenore della prima volta
confermata abbiasi à ripeter di nuovo il tor-
mento, sin' à tanto, che spontaneamente la
ratifichi il reo, e tanto più perche, un'uo-
mo si vergogna più della timidità, che dell'
ardimento, e più del furto, che della rapina.
Or, s'egli è vero, che il contratto, che si fa
per forza, ò per timore è di niun valore;
come dunque la confessione, che si fa del de-
litto à forza di tormento, ò per lo timore de'
tormenti, sarà valevole? e se nell'atto del tor-
mento non hà saldezza, come avrà poi sos-
stenza per un'atto, che s'inginge libero, allo-
ra, ch'egli è più violento, che mai; mentre
non ratificandosi, s'avrebbe di bel nuovo à
tormentare il Reo? e s'è nullo il primo, co-
me si conferma per un'altro atto parimente
nullo? E perciò quantunque altri in tal ma-
niera il delitto confessi, vi si ricerca il corpo
del delitto, e specialmente per lo furto, la
cosa rubata: nella qual materia, basterà sola-

(a) Cic. de. off. pro.
Orator.

men-

(a) *Corpus. in
praxi crim. q. 51.*

mente allegare Benedetto Carpzovio nella sua Pratica criminale . (a) Hor dunque i carlini novantacinque , che si suppongono rubati da Santolo Spina , dove sono , mentre nelle mani dell' Attuario non ve ne sono , che carlini 45 ? i medesimi ritrovati presso la Cognata , e non appo l'accusato ? E come mai potrà provarsi , che quei carlini siano i medesimi rubati , non potendosi mai dare corpo di delitto in una medesima specie di moneta ? E quando si dice , che gli altri furono cambiati , dunque non vi è corpo di delitto per li cambiati ; potendosi dar' il caso , e così dee crederli che sia , che Santolo avesse ancor altronde avuto ; tanto li suddetti carlini , quanto l'altra moneta cambiata.

(b) *Ulpia. l. i. §.
Dixit Severus ,
DD. de quæst.*

E nemmeno basta alla confessione fatta sotto il tormento il corpo del delitto , come è detto ; ma è necessario ancora la pruova , che il furto dal reo sia stato commesso , come riferisce Ulpiano . *Divus Severus rescriptit , confessiones rorum pro exploratis facinoribus haberi non oportere , si nulla probatio religionem cognoscentis instruat .* (b) E Tertulliano , che fu gran Giuriconsulto , ancora in miglior forma l'avverte : *quando si de aliquo nocente cognoscitis , non statim confesso eo nomen homicidæ , vel sacrilegi , vel incesti , vel publici hostis contenti sitis ad pronuntiandum , nisi Et consequentia exigatis , qualitatem facti , locum , modum , tempus , conscios , socios* (c).

(c) *Tertullia. in
Apolog. c. 2.*

Or

Or quanto alle p^{re}uove in questa cau^{sa} prodotte, non sono di veruna sullitenza: perciocchè le testimonianze di coloro, ch'alfermano d'aver contati dodici sacchi per docati mille l'uno, e tarì tre, & uno di essi ritrovatosi poi mancante della somma di docati 10., & un tarì niente offendono: poichè fan testimonianza di un fatto proprio, per cui essi sarebbero forse tenuti, se non si provasse di essere stati rubati da altri: cioè a dire sono Ufficiali della medesima Regia Zecca, & han così parlato in difesa, e per gelosia del loro ufficio, & onore. Oltre che nel contare le molte monete di diversi sacchi agevol cosa fù, che intervenisse alcuno abbaglio, & errore di picciola somma.

Nè debbono essere di ~~confusione~~ ^{confusione} alcuna gli altri attestati de' due Cassieri de' Banchi, del cambiamento, che fece lo Spina di carlini in docati: perocchè com'è detto, ben potea i carlini per altro modo, e colla sua fatica acquistati, in altra moneta cambiare.

Come nè meno alcun pregiudicio recano l'altre deposizioni fatte da gli altri, che tengono l'ufficio di Ministri di pruova, ed i conio nella Regia Zecca; i quali dicono, che i carlini 45. trovati in mano della Cognata del già detto Santolo, & a loro medesimi esibiti siano gli stessi carlini nuovi, che stavano nel sopradDETTO sacco, donde si suppongon rubati i docati dieci, tarì uno: poichè ben possono deporre; come han deposto, che siano carlini

ni ultimamente stampati, mà non che siano i medesimi, che stavano in quel sacco: perocchè ciò potrebbero per avventura affermare, quando non vi fosse stata per la Città altra moneta di carlini nuovi usciti dalla Reg. Zecca, il che è falsissimo: e tutte l'altre testimonianze, che si leggono nel processo, sono di Ministri, e di Ufficiali della Regia Zecca, interessati per lo mestiere loro, e nella cosa medesima nel difetto della diligenza, e poca accuratezza, e forse del proprio interesse: oltrechè apparendo dagli atti, che furono più, e diversi facchini, che portarono detti sacchi, perche solamente contro lo Spina tante conghietture, presunzioni, e giudizi de' medesimi Ufficiali, e non contra degli altri?

Mà siasi come si voglia, abbia commesso questo furto Santolo Spina; dissaminar conviene, che qualità di furto sia questo. Egli non è delitto di peculato, perocchè questo commettersi solamente da colui, che rubba la pecunia pubblica, ò sacra di cui tiene la cura, e l'amministrazione, come rispose Paolo nel libro de' Singolari, per detto di Labeone: *Enim quoque qui pecuniam publicam in aliquos usus retinuit, nec erogaverit hac lege teneri Libeo lib. 38. posterior (a) scripsit*. E quantunque trà Marciano nel libro dell'Istituzioni (b), e Papiniano in quello de' Responsi (c) par che sia qualche contrarietà; ad ogni maniera dee si intendere, che quando si

com-

(a) l. Sacrilegi,
§. Labeo DD. ad
l. Jul. Pecul.

(b) Marcianus in
l. 4. DD. ad l. Jul.
Pecul.

(c) Papinianus
in l. de pecuniam
DD. de furtis

commette il furto dal Magistrato sia delitto di peculato , perche più gravemente egli pecca, poichè alla sua fede fù commessa la pecunia pubblica , e che in tal caso abbia parlato Marciano nell'essere delitto di peculato . Mà quando un privato la pecunia pubblica rubasse alla sua fede commessa , non fa che semplice furto : Nel qual caso hà disposto Papiniano . E così viene dottamente conciliata l'opinione di questi due gravissimi Giuriconsulti , da Baccovio (a) da Harpretto , e da Gio: Wurmfero (b) miglior di tutti: benchè altri l'han conciliata altrimente , dicendo , che la detta legge di Marciano avesse parlato *de re Civitatis*, e quella di Papiniano *de pecunia Civitatis*: & in questa maniera un Uomo accusato di latrocinio di danajo pubblico , per un arresto di Tolosa fù condannato di furto , e non di peculato , come riferisce nelle sue opere Antonio d'Espeisses (c) famosissimo Avvocato in Montpellier . E consequentemente non sarebbe tenuto lo Spina , se non di semplice furto ; Ancorche , prima della Costituzione di Trajano , e di Adriano , riferita dal suddetto Marciano , diversamente credessesi , di non commetterli peculato , mà semplice furto eziandio dal Magistrato: lo che apparisce dalla Pistola di Plinio , (d) lodata da Guglielmo Fornerio (e) nel libro delle sue Selezziçni : *Postremò si pecunia Municipii tollatur , furtum , non peculatus contrahebatur , proinde , ac si*

(a) Baccovius p.2. disp 32. Thef ult. lit. E.

(b) Joan Vourmiserus in Nucleo juris controversi lib.4. tit.18. contr. ult.

(c) Les Oeuvres de M. Antoine d'Espeisses tom. 2. dans le pratique Criminelle par.1. tit.12. sect.2. art. 6. n.3. du Larcin.

(d) Plin lib. 10. in epist ad Trajanum de Nicensibus.

(e) Ferner. Selezion. lib.11. c.32.

privata non publica rei interceptio esset.

Mà vegniamo più presso al caso , che occorre . Ogn' un sà , che se il Procaccio da un luogo a un'altro trasportando un sacco pieno di monete , qualche quantità ne rubasse , e'l furto già provato si fosse ; se il sacco era chiuso , come che interviene l'atto premeditato , e la frattura , sia tenuto alla pena ordinaria : mà quando il sacco si fosse trovato aperto , allora per l'occasione , e facilità della cosa , non è tenuto , ch'alla pena straordinaria , secondo la dottrina spezialissima di Baldo , (a) di Giafone , (b) di Cravetta , (c) di Mollero , (d) di Harpreto , (e) e di molti altri allegati da Cristoforo Crucio (f) grande indagatore de' delitti d'ogni genere di furti per legge pubblica , e privata .

(a) Baldu in l. 2.
de rebus creditis
n. 9.

(b) Jason in l. 41.
§ quas vero DD.
cod.

(c) Cravetta cõf.
141. vol. 2.

(d) Moller. 4. se-
mest. 2.

(e) Harpprechtus
§. 12. institut. de
furtis.

(f) Christophorus
Crucius de indi-
ciis delict. p. 3. c. 2.
num. 79.

Di più per quel che attiene al peculato . Certo egli è , che il furto , che si suppone fatto da Santolo Spina , sia stato fatto da un sacco di danajo già numerato , e signato con cera di Spagna , e suggello del Signor Duca di S. Teodoro diputato , & uscito ancora dalla Camera della *liberata* , come han deposto tutti i testimonj prodotti , e se ne fà menzione nel *Monitus* . Adunque era danajo liberato , & uscito già dall'Erario della Regia Zecca , onde certamente andava a pericolo altrui , o sia di qualche Custode , & Ufficiale della medesima Zecca , ò del Casiere del Banco , per lo quale era destinato : conseguentemente

te non si può dire più essere furto di danajo della Regia Zecca , mà di danajo divenuto già di privato: *Obfignatione totius debite pecunie , solenniter facta , liberationem contingere* , rescrissero gl' Imperadori Diocleziano , e Massimiano (a) , e Salmasio così: *Signare esse idem , quodd obfignare , Et nihil aliud esse , quàm annulo claudere .* (b) ed altrove così: *Signare illis saculis Jurisconsultorum , nihil aliud significat , quàm sigillare , vel signa cera ad obfignandas tabulas imponere .* (c) Nè evvi tanto ignorante Uomo dell' antichità Greca , ò Romana , che udito non abbia , che l' anello presso gli antichi in luogo della chiave non ancora ritrovata servisse: chiarissima testimonianza ne fanno le parole di Apulejo (d): *Sed fortè aliquis inquã , islorum quos offers aurcorum nequam , vel adulter reperiatur , in hoc ipso fuculo conditos eos , annulo tuo prænota ; donec altero die , Nummulario præfente , comprobentur . Sic inductus signavit pecuniam ,* &c. E Gottifredo la parola del testo , *liberationem* , esplicando così espone: *Aded ut postea pecunia creditori pereat* , portando il testo d' Africano nel lib. 8. delle questioni , ivi. (e) *si soluturus pecuniam tibi , jussu tuo signatam , eam apud Nummularium , quoad probaretur , deposuerim : tui periculi eamfore* , *Mela lib. x. scribit:* e farsi la *Liberata* non è altro , che *liberationem contingere* . Nè può aver forza alcuna l' opposizione , che nel luogo della Zecca , tam-

K 2

quam

(a) l. *Obfignatione* Cod. de *solutio-nib.*

(b) *Salmas. contra Hieraldum c.*

15

(c) c. 23.

(d) *Apulejus Metam. lib. 10.*

(e) l. 39. *DD. de solut.*

quam in eade sacra, commesso sia il delitto: poichè essendosi già fatto privato il danajo *per liberationem*, è notissimo quello, che Marciano stesso n'insegna nel libro quinto delle Regole: *Divi Severus, & Antoninus Cassio Feslo rescripserunt, res privatorum, si in eadem sacram depositæ, subreptæ fuerint: furti actionem, non sacrilegii esse.* (a) E di qui è, che Farinaccio, ottimo criminalista, disse, che mentre il furto di cosa non sacra fatto in Chiesa non è sacrilegio, *tanto minus quando furtum rei private sit factum in Palatio Principis.* (b)

(a) l. Divi Severus
D.D. ad leg. Jul.
Peculat.

(b) Farinac. de
furtis, q. 166. n. 39.

Ora essendosi bastantemente provato, essere semplice furto quello, quando commesso sia stato da Santolo Spina, venir dobbiamo a divisare ciò, che del semplice furto han disposto le leggi.

Io non truovo legge veruna, nè di Natura, nè delle Genti, nè Mosaica, nè Cristiana, nè Romana, nè particolare di verun luogo, che all'Uomo già convinto di furto semplice, la pena di morte, ò quella che nel foro si chiama di corpo afflittiva, in alcun modo ordinasse. Non di Natura, nè delle Genti, essendo quella delle Genti l'istessa, che di Natura, come in molti luoghi chiamò Cicerone la ragione delle Genti Diritto di Natura: *Omni autem in re consensus omnium Gentium lex natura* (c) *putanda est, & indi: Omnium consensus, natura vox est.* E per legge di

(c) Cic. Tuscul. 9.
lib. 1.

Na-

Natura , come Cajo , e Paolo parimente stimarono sono proprie , & un patrimonio à tutti le cose tutte sicome de' primi tempi fù detto

Pervium cunctis iter,

Communis usus omnium rerum. (a)

Ed allora dice Macrobio ne' Saturnali, ch'il Tempio à Saturno dedicato fosse l'Erario , perche nel tempo , ch'egli abitò l'Italia diceasi non essersi commesso alcun furto , ovvero perche sotto di lui niente era in privato a persona , nè lecito era porre legi , e termini ne' tempi , e dividergli possedendosi in comune. (b)

Incominciando poi la società umana à partire tra le famiglie i campi , e i poderi , e à formar Villaggi , e Città ; principiò ancora il dominio delle cose con una natural possessione di esse , e chi preoccupate prima le avea , n'era padrone . Dal che nacque , che à poco à poco le cose del Mondo sublunare in proprietà passassero coll' occupazione à guisa di un Teatro , del quale essendo comune à tutti ciascun luogo , giustamente si può dire esser di chi prima l'hà occupato : come disse Cicerone nel libro de' Fini , ma in quelli degli ufficj così , che niuna cosa però è per natura privata , mà ò per unica occupazione , come à coloro accadette , li quali anticamente ne' luoghi voti divennero , ò per alcuna vittoria , come à quelli , che ottennero in battaglia , ò per alcuna legge , ò patto , ò tradizione , ò sorte le cose son fatte private , la qual

co-

(a) Seneca in
Olivia ab. 2.

(d) Macrobius
Saturn. lib. 1. c. 8.

cosa non senza risentimento fù già considerata, & intesa da Papa Clemente: *Communis usus omnium debuit esse communis ; sed per iniquitatem alius hoc esse suum dixit , alius istud , sic inter mortales facta est divisio .* (a)

(a) *cap. dilectissimi.*
mis 12. q. 1.

È toglier poi le cose in tal maniera acquistate , non era , che danno , ed ingiuria recare . Dal che si originarono le leggi a i Popoli non tanto per moderare gli acquisti , che per trattare , come conservar si potessero , ed osservarsi la giustizia , ed uguaglianza in tutti gli atti , ed in tutte l'altre azioni umane , ed indifferenti ; e tanto maggiormente , quando vi fosse il nocumento altrui . Chi è , che mai abbia dubbitato , che siccome ne' contratti , dall'uso delle Genti introdotti per lo commercio , e mantenimento della vita civile , vi debba essere qualche ordine , e regolamento , acciò l'uno non resti ingannato , e sopraffatto dall'altro (come per l'edilizio Editto , quando una cosa per se stessa viziosa si vendesse , ò che il compratore ne fosse più della metà danneggiato , fù proposto che di niuno valore , ed esistenza fossero tali contratti , ò almeno , che dovessero ridersi al giusto , ed al dovere) . così appunto le pene , à sembianza de' contratti , debbano avere la loro scambievolmente , e corrispondente giustizia ; la quale secondo i Pitagorici , non era altro , che un contraccambio , ò un patire all'incontro il medesimo , detta da' Greci , ἀντιπαισδος cioè una eguale , e
reci-

reciproca passione nelle pene , come riferisce Aristotele: *Reciprocam autem perpeffionem jus esse, dicebant Pythagorici; ita autem vocabant, cum idem aliquis patitur, quod fecit, atque huc spectare illud Radamantis Carmen.* (a)

Εἰς τὰδοι τὰ κ' ἐπέξε, δίκαι' κ' ἰδεῖα γένοίτο.

Si quis quod fecit, patiatur; jus erit æquum.

E da Aristotele (b) stesso fù chiamata un' Arithmetica proporzione, ed analogica misura, che dee essere trà il misfatto, e la pena; che da Papiniano (c) nel libro delle diffinitioni, *sub nomine æstimationis*, fù appellata, quasi, che questa sia il prezzo, col quale stimare si dee il delitto: e per le nostre leggi civili, non è altro il delitto, che un contratto, che fa il reo colla pena, (d) ed una obbligazione colla legge del Principe, alla quale egli per la legge Regia si sottopose: perche siccome taluno vendendo alcuna cosa, ancorche particolarmente niente dicesse, s'intende obbligato à tutto ciò, ch'è naturale della vendita stessa: *Ita qui deliquit sua voluntate se videtur obligare pænæ*: (e) per lo che gl'Imperadori scrissero: *Te huic pænæ subdidisti.*

(f) E Tacito riferisce, che la Donna che si congiungeva col servo, si giudicava *in servitutem sui consensisse*, *Et qui nati essent pro libertis haberi*; (g) E Nicola Efesio al quinto de Morali a Nicomaco di Aristotele: (h) *Esi enim quodammodo datio, Et acceptio, in quibus consistit natura contractuum; nam qui*

res,

(a) *Aristot. lib. 5. Ethicor. c. 3.*

(b) *Idem Aristot. lib. cod. c. 7.*

(c) *Papinianus in l. Sanctio 41. D.D. de pænis.*

(d) *lib. 4. institut. de obligat. quæ ex delicto nascuntur.*

(e) *Broeus lib. 4. institut. in princ. tit. de obligation. quæ ex delicto nascuntur.*

(f) *l. Imperator. D.D. de jure fisci. l. ult. Cod. ad l. Juliam Majestatis.*

(g) *Tacit. li. 14. annal.*

(h) *Ephesus in Aristot. lib. 5. Nicomach.*

res, aut aliud quid furatus est, pro eo dat pœnas. E più oltre: *Contractus à veteribus appellabantur non tantum quæ mutuis conventionibus constant, sed Et quæ legibus sunt vetita*: Con una sola differenza, che ne' contratti, e nelle controversie civili appresso il Giudice non vi è luogo di compiacimento, e di clemenza; ne' giudiziî criminali molto prevale l'indulgenza, e la grazia.

Nè dalla legge Mosaica fù stabilita altra pena, fuori di quella dell' altrettanto, ò del doppio, ò del più, secondo i modi, e qualità, che alteravano il furto, come si legge nell'Esodo (a). *Si quis autem furatus fuerit vitulum, aut ovem, Et occiderit, vel vendiderit; quinque vitulos reddet pro vitulo, quatuor oves pro una ove*: E si confessa ancora da Eusebio, e nel mentovato libro della Preparazione Evangelica: come nè meno dalla Christiana legge viene altri obbligato, che alla sola restituzione della cosa furata, ed al risarcimento del danno: e quando in giudizio convinto ne sia, non è obbligato al soprappiù dalle leggi civili stabilito, ancorche egli condannato ne fosse, e tanto meno alla pena del sangue, *Nam lex naturalis pietatis est.* (b)

Onde S. Bernardo contro le persone benediciate de' loro beni ebbe a dire, *Nostrum est, pauperes clamant, quod effunditis; nobis crudeliter subtrahitur, quod res inaniter expenditis*, ed Alberto Magno appo Tommaso

Lan-

(a) cap. 22. vers. 1.

(b) Valent. Belshem moral. introdutt. ad Hugo Grot. de jure 13. et p. lib. 2, c. 20.

Lanzio (a) parlando della medesima obbligazione disse avvalendosi di quel del Decalogo, *non furaberis. Quod genus furti sit, non tribuere pauperibus, quod debetur*. E oltre à ciò viene egli tanto stimata questa legge umana, e naturale dagl' istessi Maccomettani; che scrissero (sia lecito dirlo) *Remissionem peccatorum obtineri posse si quis decem pauperes aliat, aut vestiât, aut captivum redimat.* (b)

(a) *Tho. Lanzius in Mansissa Consult. & orationis fol. 165.*

(b) *Mahomet. l. 2. cap. 12.*

E che tal' uno non solo alla restituzione tenuto non sia; mà nemmeno pecchi, ò commetta furto, han detto, come di sopra abbiám tocco tutti i Dottori, tanto Teologi quanto Giuristi, quando dalla necessità fosse astretto à provvedersi di qualche cosa rubando. Lo che ben si conosce, e senz'altra pruova, se la cosa rubata sia di picciol valore: imperocchè allora il bisogno fa, che ogni cosa comune si renda, e lo stato della prima natural maniera di vivere si rinnovelli, cioè, che coll' occupazione si trasferisca l'uso, e la proprietà della cosa; altrimenti, se alcuno in qualche modo impedisse, che altri in tal caso non sottraesse, violerebbe il diritto, e la ragione, (c) che tiene di torre la cosa dalla necessità renduta comune: (d) poichè allora ragionevolmente creder non si dee, che il contrasti il Padrone, essendo per giustizia tenuto sovvenirlo; in modo, che, se altrimenti facendo, grave danno, ò morte ne seguisse, alla restituzione egli obbligato farebbe: perciocchè limosina fare,

L

egl'è

(c) *Florentius de Cog. de jure, & justitia cap. 6. sect. 4.*

(d) *Hugo Grotius de jure belli, & pac. lib. 2. cap. 2; §. 6.*

(a) *Lactant. divi-
nar. institut. lib. 6.*

(b) *Platone de
leg. lib. 7.*

(c) *Imper. Valent.
Novell. 11.*

(d) *Georg. lib. 1.*

egl' è più atto di giustizia , che di carità . (a)
E Platone stimò poi le leggi della necessità
dure , inalterabili , ed ad ogn' altra superiori :
Immo habet , dice ei , *suas necessitas leges tam
duras , ut nulla ei resistere possint , nec Deus
eas queat violare :* (b) e l'Imperadore Valen-
tino (c) rescrisse : *Nihil turpe , nihil vetitum
credit esuriens , soli cura est , ut qualicumque
sorte vivatur* , e presso Virgilio . (d)

Et duris urgens in rebus egestas.

Quanto al diritto de' Romani , costoro non
solamente mitigarono il rigore delle leggi de-
gli Ateniesi , ma quello ancora delle loro do-
dici Tavole , le quali avean ristretto il suppli-
cio del ladro dalla morte alle verghe ; e con
tutto ciò fu raddolcita poi da' Pretori tal pe-
na , i quali vollero in tutto , e per tutto tem-
prare la durezza delle leggi antiche , serban-
do solamente l'acerbità ne' delitti grandi , che
solamente eran perseguitati per via di accusa-
zione , e per la forma de' giudizi , che appel-
lavano pubblici : mà gli eccessi , ed altri picco-
li delitti , come il furto , e rapina erano per-
seguitati per azione civile , *injuriarum furti in
duplum* , *Et c. vi bonorum raptorum , in quadru-
plum majores enim nostri* (disse Catone nel
principio del suo libro de *Re Rustica*) *sic
habuere* , *Et ita in legibus posuere* , *furem
dupli condemnari , feneratorum quadrupli* , e
perciò non leggiamo , al furto , così ne' primi
documenti delle Istituzioni civili , (e) come
in

(e) *S. parrici-
nisi institut. de
oblig. qua ex deli-
cto.*

in tutto il Diritto Comune , essere stata assignata pena, che in alcun modo il corpo affliggesse ; ciò che da tutti gli Scrittori viene approvato , intendendo tuttavolta essi del furto semplice , che è il nostro proposito , senz'arme , e senza forza anzi occulto , e coverto. Ecco ciò , che ne determinò Giustiniano : *Quia verò nos oportet humani generis infirmitatem protegere : corporales penas secundum aliquas partes imminuimus . Pro furto autem nolumus omnino quodlibet membrum abscindi , aut mori , sed aliter cum castigari . Fures autem vocamus , qui occulte , & sine armis huiusmodi delinquant . Eos vero qui violenter aggrediuntur , penis legalibus subdi iubemus .* (a) Alla quale legge corrispondono le lodevolissime leggi della Spagna , e particolarmente , quella , dove se n'assegna la ragione con queste parole : *Mas por razon de furto non dee mattar , ni cortar miembro* , (b) approvata da tutti i Dottori , che di quella menzione fanno , e dicon tal'esser di tutta l'Italia antichissimo il costume : benche Saliceto , e Giovanni Sichardo sian di parere , che per lo primo furto , l'esilio alle volte praticar si potrebbe , e questo anche ad arbitrio del Giudice . Io pur sò , conforme à tutti è noto , che per alcuna altra sorte di furti si dia l'extraordinaria cognizione , dal medesimo Diritto Civile considerata , ed espressa , e conseguentemente maggior pena , e fino alle

(a) Nov. 134. ult.

(b) Apud Lauren. Mattheum . & Sana in trait. de re crimin.

(a) *Cic. pro Milone.*

volte quella di morte, come quando fosse plagiario, balneario, ò di abigeato il furto, di peculato, di sacrilegio, ò d'altro con violenza, ed armi commesso. Onde Cicerone, (a) orando per Milone disse, questo essere il caso, nel quale vien permesso giuridicamente uccider colui, che la roba violentemente ne fura, dandoci il coltello l'istesse leggi alle mani; essendo più, che giusto, anzi necessario, che la forza colla forza si resista: poiche allora, come s'è detto, non meno alla roba, che alla persona ingiuria si rende, e la tranquillità della Repubblica si turba, e si confonde.

(b) *§ si quis quinque solidos sit. de pace tenenda, & ejus violator. sen. lib. 2. tit. 27.*

(c) *Accurs. in §. injuria de pace tenenda inter subdito Feud. lib. 2. tit. 53.*

(d) *Paris de Puncto in tractatu de indic. verbo pariter officiis c. 1. m. 5.*

E quantunque per dar rimedio à tanto male dall'Imperador Federigo fosse stata pubblicata legge, circa l'anno 1225., che per soli cinque soldi rapiti la punizione di morte assolutamente si desse; (b) pure fù stimata troppo severa, ed atroce, e non men crudele, che avara l'anima di Federigo, il quale volle, che'l danno di pochi soldi colla morte si rifacesse. Ed Accursio, che à suo tempo vivea, e le leggi civili chiolava, (c) non ebbe ritegno veruno di confessarla per troppo dura, in dubbio ponendo se fosse veramente legge. (d) Anzi vi fù più d'uno, che disse, che per l'asprezza di tal legge egli fosse stato giustamente rimosso dall'Imperio; e più, che giuste fossero le censure contro di lui pubblicate, come persecutore della Chiesa; e che degnamente, e con prodizione dovuta ad un Tiranno gli fosse

fosse stato preparato il veneno dal maggior suo amico, Pietro delle Vigne, e dal proprio suo medico, benché infelicamente ne avessero l'uno la cecaggione, e l'altro la morte, e che fu meritevolmente poi morto pur di veneno, che gli diede il proprio figlio Manfredi, il quale altresì avvelenò Corrado figlio del medesimo Federigo, e la sua progenie in Corradino miseramente si estinse: e che gli Uffiziali, che eseguirono la detta severissima legge, non videro propagata la loro prosapia: e colla diffusanza poi esser tal legge stata totalmente cancellata, attestano molti Dottori, che successivamente vissero, ed esposero la suddetta legge. (a) E pure non era, che contro gli assassini, e pubblici ladroni, che spesso colle loro ruberie infestavano il Regno, il che si dimostra dall'esserli registrata sotto il titolo de' violatori della pubblica pace. (b)

Nell'anno poi 1272. dal Rè Carlo Primo di Angiò, fu per legge ordinato, che il ladro di colà, ch'al valore d'un'Augustale, anzi meno aggiugneste fosse frustrato, e dalla Provincia tutta bandito, essendo prima col marchio in fronte segnato: quantunque ciò fosse espressamente vietato dall'Imperador Costantino (c) *ne facies quæ ad similitudinem pulchritudinis est Cælestis figurata, maculetur*: e da Mosè stesso nel Levitico xix. xxviii. *Et literas impressas non facietis in vobis*, e volle il medesimo Rè Carlo, che ove il prezzo della cosa rubata, il pre-

(a) Bald. in d. §. si quis quinque furtivos n. 1. Adden. tes ad lul. Clari sentent. lib. 5. §. furt. n. 7.

(b) Peguera dec. 27. n. 4.

(c) Constantinus in d. si quis in metalla, C. de Penis.

gio d'un'Augustale avanzava la mano perdesse, e quando l'oncia formontava, ancorche con più, e minimi furti, a morte si condannasse: e pure l'Augustale non era, che la quarta parte di un'oncia, e l'oncia, che di soli sei soldi. (a)

(a) *Du Presle in gl.ario.*

Or quì considerar conviene, quale delle sudette due severissime leggi sia la più aspra, ed acerba, quella dell'Imperador Federigo, ò pure questa del Rè Carlo d'Angiò: benchè vi fosse Dottore di grave autorità, che l'una, e l'altra disapprovasse, ed avvertisse, che simili statuti osservare non si debbono. (b)

(b) *Boerius decis. 316.n.7. Covarr. lib.2.c.9. n.8. Farinac. de fur. l. 9. 166.n.41.*

Egli è cosa chiarissima, che l'Imperador Federigo dispose contro coloro, i quali rapivano sino alla valuta di cinque soldi, ed il Rè Carlo contro di coloro, i quali rubavano sino alla somma di soldi sei, de' quali l'oncia si componeva: mà volea, che alquanto si superasse. L'Imperadore non deliberò cosa veruna per lo furto del valente di un'Augustale, forse, come cosa, che pena non meritasse; ed il Rè tanto stizzolli per simil somma, sinò a dar alla frustra, e bandimento dalla Provincia, e col marchio in fronte ad un'Uomo libero, e Christiano, *libertas inestimabilis res est*, e l'Augustale trapassando, volle si tagliasse la mano. L'Imperadore a i ladronecci pubblici, e non a i furti semplici provide, disse Kekermanno nelle sue disputazioni *furtum simplex ne quidem in Constitutione Friderici capitale est.*

(c) *1. libertas DD. de Regul. jur.*

(d) *Kekermannus disp. 32 probi. 2.*

Ru-

Rubrica enim ibi de Grassatoribus, & violatoribus pacis publica loquitur. Rubrica autem declarat suum Nigram, e' l' Rè à i furti semplici, e privati provide, e pure non meno i Dottori, che gl' Istorici di quel tempo, e dopo, tanto adiransi contro l'Imperador Federico, facendo divinazioni, e giudizj: quando è da credere non tanto male aver egli amministrato le cose dell' Imperio, e niente contro il Rè Carlo, di cui la legge è molto più severa, e rigorosa di quella dell'Imperador Federico, contuttochè il Rè Carlo Primo d' Angiò molto religioso, e pio si fosse dimostrato nel fare edificare, e fondare tanti sontuosi edificj di Tempj e luoghi pii, di cui la nostra Città & il nostro Regno si veggono magnificamente adornati, & abbelliti, essendo la legge di Federico stata ordinata in causa di furto con assassinamento, e quella di Carlo più severa, perche fu ordinata, & osservata in causa di furto semplice, e pur quella fu posta in disuso, come tiranna, e questa alle volte, come più benigna praticata. In somma, siami lecito dire; ò che quei Dottori, che chiosarono il Capitolo, o per meglio dire il rigorosissimo Capitolo del Rè Carlo, non sapevano, che l' oncia di soldi sei si componesse: ò pure, che fossero così tenaci, ed avari, che stimassero tanto l' avanzo di un soldo nella legge di Carlo sopra quella di Federico. Troppo piccol compenso in vero al valore della

la vita di un' Uomo!

Siami parimente lecito di dare un' interpretazione sopra il Capitolo del Rè Carlo, da altri non tocca, ò se considerata, almeno non iscritta ancora: e si è, ch'essendosi in esso Capitolo disposto, che quando il furto trapassasse il prezzo dell' oncia à morte si condannasse il ladro; occorrendo presentemente un simil caso, come si abbia la pena a praticare, e qual prezzo dell' oncia ad osservare si abbia; se quello del tempo, ch' allora il qual' era di soldi sei; ed ogni soldo appo noi chiamavasi ducato (che fu inventato da Ruggiero Rè di Sicilia, non prima dell' anno 1150., conformandosi con la Romana moneta, (a) di cui, come rescrissero gl' Imperadori Valentiniano, e Valente, (b) stimavasi la libbra dell' oro per soldi settantadue, à ragione di soldi sei per oncia, (c) ò pure il comune, ed usitato valore d'oggidì, che è assai più soprabbondante, e maggiore, sino alla somma, e più di ducati sedici l' oncia.

Qui pare, che non sarebbe necessario di allegare altra pruova, e ragione, che questo medesimo d' averla allegata; poichè ogn' un sà, che se ne' contratti civili i pagamenti si hanno à fare di moneta corrente in tempo, che far si debbono, e non di quella, che valea in tempo del contratto; pure in qualunque modo si fosse, ò in tempo del contratto, ò del pagamento per un debito, che presentemen-

(a) *Dufresne*
glossar. in verbo
ducatum.

(b) *l. quotiescumque*,
Cod. de suscepto-
ptoribus.

(c) *Cravetta conf.*
314. in fine.
Addentes ad Julii
Clari sentent. l. 5. a
§. sartson, lit. E.

mente qual si facesse, dove non vi è dubbio d'altra mutazione di moneta; non averli a pagare, se non della corrente; così eziandio con la medesima moneta corrente la pena a soddisfare si avrebbe; essendo certissimo come è detto, che'l delitto non sia altro, che un contratto, che fa il Reo colla colpa, e colla legge del Principe; ed ora commettendosi, ora fa, ch'il contratto obblighi, e l'obbligazione succeda. Or chi sarà, che dubitar possa, ch'il prezzo dell' oncia, non abbiassi ugualmente a considerare nel tempo, nel quale del delitto la pena s'eseguisce: *In contractibus, vel quasi praevis attendi debeat tempus, quo contracta est obligatio* (a).

Oltre che, nel caso, che uno statuto disponga, che certa somma si paghi per un tal delitto, si hà da' Dottori, i quali sono discesi a diffaminare particolarmente tal controversia non doverli attendere il tempo dello statuto. Basterà allegare frà gl' antichi Speculatore (b), e fra i moderni Fenzonio ne' Commentarii, che egli fece sopra gli Statuti di Roma, (c) dove confessa aver luogo, tanto negli Statuti, i quali dispongono cose civili, quanto in que' che dispongono in cose criminali; cioè che quando si viene all'atto della soddisfazione si abbia a stimare il valore nel tempo, che si commette il delitto, e non quando fù pubblicato lo Statuto. E ciò per le ragioni dal medesimo Speculatore, e poi

(a) *Pachinaus*
controv. jur. lib.
2. c. 20. l. si vo-
luntate, Cod. de
rescind. vendis.

(b) *Speculator*
sit. de obligat. &
solut. 3., §. nunc
aliqua sub n. 9.
(c) *Jo: Ba Fenz-*
onius in statut.
Verb. de verb. &
rer. signif. c. 197.
fol. 577. col. 1. n.
203. cum seqq.

(a) *Rom. Confil.*
173. n. 1.

(b) *l. Arrian. C.*
de Hæret.

(c) *Mutata pecunia intelligitur ad novam mutationem mutata constitutio per textum in l. penult. C. quæ admitt. & in l. unica, §. 1. c. rei uxoris obli. Cornius conf. 177. n. 71. lib. 2.*

da Romano recatene: (a) imperciocchè parlando per sempre, e per l'avvenire ogni statuto; sempre mai, e per ogni tempo par, che parli, e disponga, ed allora più, che l'occasione, e'l delitto succede, (b) come se di bel nuovo lo Statuto si ristorasse; e perciò ad accomodare si abbia colla mutazione delle cose, e mutata la moneta, mutarsi con quella istessa ogni volta il medesimo statuto (c), e maggiormente allora, che di pene à causa di delitti si trattasse, dovendosi quelle benignamente à favore del Reo sempre più interpretare, secondo l'opinione di tutti comune.

Mà vegniamo à miglior prova di grazia. L'insinuazione, che presso gli antichi era un'atto di pubblicazione, e di testimonianza, che si faceva avanti il Magistrato, quando la donazione una certa somma avanzava, se ora a praticare si avesse, ò altra ugual legge Romana, che somigliante cosa ordinasse; qual prezzo avrebbe à tassarsi, quello, ch'in quel tempo in Roma correva, ed à noi incognito, ò almeno difficile à calcularsi per la sua varietà, ò pure quello di oggidì? Dirallo meglio di mè il dottissimo, e saviissimo Signor Consigliere Don Fulvio Caracciolo, che me l'insegnò.

Egli è dunque vero, che le cose tutte hanno avuto sempre mai una certa varietà, ed incostanza ne' prezzi; ne' quali secondo l'abbondanza, e penuria d'esse, hor' avanzate si sono,

no , hor diminuite di stima: *Pretium cujuscumque rei pro tempore est* (a) ; & aumentandosi , e scemandosi il valore delle monete , or si accrescono , or si scemano di pregio le cose : onde gl'Imperadori pel soldo così rescrisero . (b) *Pro imminutione , que in aestimatione solidi fortè tractatur , omnium quoque pretia specierum decrescere oportet* ; come all'incontro dandosi maggior valore al soldo , crescon di pregio le cose , valevole essendo l'argomento pe'l sentimento contrario.

E quanto poi fosse stimato il soldo , un'Augustale , d'un'oncia di oro al tempo di Federico , e di Carlo , ricorrer dobbiamo alle notizie più certe dell'Istorie di quell'età , che prontamente possono venirmi à memoria . Io mi ricordo d'aver letto , che a i tempi del medesimo Federico , era così preziosa , e rara la moneta d'oro , e di argento , che per istretta , e penuria provegnente dalle guerre , ch'in Italia bollivano , egli ordinò l'impronta di certa specie di cojame per lo valore d'un'Augustale : sconvenevol cosa nel vero , per aver tolto il pregio ad una moneta di oro degl'Imperadori dell' Occidente , e co'l nome di Augusto decorata . Chi legge , ritroverà ancora , ch'à quei tempi valea non più , che un carlino il toinolo del grano ; come una volta in Roma per la medesima causa Varro ne narra essersi comprato il Moggio del Farro . Veggiamo parimente costituiti ne' tempi

(a) *Sen. lib. 6. de benef. c. 15.*

(b) *Imp. Valentinianus, & Valens AA. Juliano PP. C Theod. de oblas. vtor. VII. 24. Goshofr.*

andati nella nostra Città censi di picciola quantità, e sia di carlini due, e cinque ancora come si legge negli Atti di Notar Vincenzo di Elio nell'anno 1516., ed ancor vendute case, poderi, Terre, Castella, e feudi per tenue somma, ch'ora per avventura rendono di frutto ogn'anno ciocchè furon cōprati una volta di sorte. E che sia accaduto lo stesso à giorni di Carlo, per essere scorso frà esso, e Federico poco spazio di tempo, e di soli anni quaranta; par che dubitar non si possa: tanto maggiormente, che susseguendo Alfonso doppo cento settant'anni, pur questi ebbe à chiedere in soccorso dal Sindaco della nostra Città, mentr'egli in Roma dimorava, la somma di soli cento trenta ducati. Leggesi parimente nell'Archivio de' Canonici Regolari di Napoli, che il Duca di Calabria figlio del medesimo Alfonso nel dì festivo del Salvatore, che in detta Chiesa si celebrava; diede di sua parte un ducato per maritaggio di una donzella povera, come se fosse quella stata notabil liberalità di un figlio di Rè. E chi unque consideratamente osserva le istorie antiche, vi troverà, che le doti stimate doviziose, ed usate darsi non eccedevano la somma di un migliajo di ducati, e nel protocollo di Notar Cesare Malfitano dell'anno 1490. si legge la dote di doc. 458., e carlini cinque ricevuta da Antonio Surgente nobile di Seggio; le quali summe, se oggi tenui ci appajano, era-

erano nondimeno allora certamente valevoli à sostenere questi stessi pesi del matrimonio, che oggi con la somma di diece migliaja si sostengono, e à questo proposito sie ben riferire quel che narra Mons. Heiss nell' Istoria dell' Imperio nella vita di Rodolfo Imperadore nell'anno 1090. cioè ch'egli avesse venduto la libertà, ch'oggi gode per prezzo di doc. 12. mila alla Città di Lucca, ed alle Città di Genova, di Firenze, e di Bologna per duc. seimila per ciascheduna: e per cagion della medesima strettezza di danajo narra il medesimo Autore, che fu venduta al Pontefice Clemente V. la Città d'Avignone per soli ducati 70. mila dalla Regina Giovanna Prima, dopo la morte del Rè Andrea d'Ungheria suo marito. Ed il Platina riferisce nella vita di Alessandro Terzo, che Federico diede licenza per la moneta di cuojo. Tutto ciò perche il mondo languiva allora per la scarsezza dell'oro, e dell'argento; nè il Colombo ancor l'Indie à noi scoperse avea: per la qual cosa il soldo, l'Augustale, e l'oncia di oro, così al tempo di Federico, come di Carlo, e successivamente per molti, e molti anni erano in maggior pregio di quel, che sono, e conseguentemente meno compravasi à proporzione la roba.

E se bene poi ne' secoli più bassi, & à noi più vicini ritenne l'oncia qualche spazio di tempo ne' contratti il prezzo immaginario di ducati sei, à fine di tor via le controversie;
per-

perche à poco à poco andavasi sollevando l'oro di stima; fù quella in tutto, e per tutto disfufata d'apporli più ne' contratti, e rimase solo ne' mandati penali; come alle volte ancor'oggi, per una certa formula antica, tramandataci dà Vviffigoti per le multe pecuniarie praticare si vede Ma, che d'immaginario prezzo abbia ad avere luogo, e forza ne i delitti, non vi è legge, che lo dispõga: (a) ed i misfatti, perche sian reputati tali nelle comunità civili, non basta immaginarli, ò tentarli, ma bisogna finalmente eseguirli, non essendo frà noi delitto il pensare malo, e scellerato; mà solamente al cospetto di un Dio, che col pensiero eresse il Mondo, ed assolutamente l'Uomo credè colla sua mano, e col fiato, acciocche l'Uomo Iddio non si facesse sopra l'altro Uomo. Adunque il furto di soldi sei, che a' tempi di Federico, e di Carlo sembrava, ed era gravissimo, come agguagliante il prezzo d'un'oncia d'oro, non farà da riputarli gravissimo oggidì; e per cõseguente non avrà da punirsi colle pene da coloro stabiliti à rubatori d'un'oncia.

Mà à fine, che non paja, che tal mia interpretazione non sia avvalorata di dottrina, e di autorità specialissime, adduronne una, se non sopra il medesimo Capitolo, sopra una somigliante legge dell'Imperadore Carlo V., per la quale fù stabilito negli stati della Flandra, novellamente allora acquistati, e per l'oc-

(a) *Reusner. lib.*
2. dec. 21.

casione delle guerre, che colà ancora bollivano, nelle quali sogliono essere strettissime, e più severe le leggi; che lo furto di cinque soldi, ò sian ducati, secondo quella dell'Imperador Federigo à morte si condannasse il Reo, e cadendo sotto la penna di Benedetto Carpzovio Consigliero Elettorale della Sassonia, allora, che ei scriveva nella materia di furto nella sua pratica criminale, l'interpretatione sopra la medesima costituzione dell'Imperadore Carlo Quinto, per qual spezie di soldi avesse avuto ad intendersi (mentre ve n'era di diverse qualità, di valore differente stemtore, mezzano, ed alto) fù di parere doverli intendere del più alto, e dell'ottimo, e conseguentemente di quello di maggior valuta, che era il soldo dell' Ungheria, e non degli altri inferiori di prezzo, coll' autorità incontestabili di Vvessembecio, di Bocero, di Eigio, di Mollero, e di altri. Anzi, che se per avventura il soldo fosse stato aumentato di prezzo; quello di maggior prezzo doverli osservare. Ecco le parole preziosissime del medesimo Carpzovio (a) puntualmente trascritte: *Si enim ex communi, Et usitato usu pluribus grossis aestimetur (Solidus, sive ducatus), Et valor istius crescat; utique, Et in distanda pena suspendii respectum usitati valoris habendum, nec laquei supplicium, nisi furti aestimatio communem istum valorem quinque ducatorum exceßerit, furi*

(a) *Benedictus Carpzovius in Praxi cri. de fur par. 2. q. 78 n. 25. Et 29. idem ibid. n. 32.*

furi imponendum esse dixerim. Summi enim valoris rationem hoc loco habendam esse, tam æquitas, & benigna interpretatio in odiosis suadet, quàm practica quotidiana testatur.
 Non tralasciandosi di dire ciò, che scrissero Bocero, & Berlichio *Ut consideretur qualitas illius, cui furtum fit: ità si, & opulentus, & ex furto etiam quinque solidos excedente, damnum nullum patitur, pœna suspendii non habet locum.*

Bocer. de furtis,
 cap. 1., Berlichius
 p. 5. conclus. 43.
 n. 44.

E finalmente tutto ciò si conosce dal medesimo Capitolo del Rè Carlo, che distribuì, e diede varietà di pene alla varietà della quantità del furto, considerando l'Augustale più ò meno, come l'oncia, e sopra l'oncia: Così questa, ò il valore della cosa furata variandosi, par che variar si debba la pena; e fu osservazione dell'antichissimo Addente al suddetto Capitolo il prezzo del soldo spiegando, quando ei disse, *Et nota, quod ex pretio rerum majori, vel minori: major, vel minor pœna statuitur.*

Questo è quanto hò potuto malamente raccorre in breve tempo, e in pochissimi giorni, per la difesa destinatami da questo clementissimo Tribunale à favore del miserabile Santolo Spina: Questo è il delitto, che si pretende ch'egli abbia commesso per tutto il corso della sua vita. Questo è l'unico, e semplice furto di pochi carlini, del quale vien' egli

accu-

accusato, che ogn' altro bisognoso frà il vomito di quel sacco, e quell' improvviso accidente, frà la solitudine di quella stanza, e lo splendor di quell'argento, stimolato dalla facilità, e dall'occasione, dalla confidenza, dalla povertà, e considerando la poca somma, ne sarebbe stato quasi spinto à nasconderli, ed a rubarli; furto assai meno dell'oncia, nè altrimenti provato, e pur troppo purgato quando fatto l'avesse, per le miserie tanto tempo sofferte nell' orrore delle carceri. Resta solo, che preghi Voi benignissimo Sig. Regente, e pietosissimo Sig. Avvocato Fiscale, che col vostro animo grande, e gentile godete più in assolvendo, che in condannando; perche non vi è cosa più gloriosa, nè più lodevole, che sollevar gli afflitti dalle miserie abbattuti; come ancora ne prego riverentemente questi umanissimi miei Signori Presidenti a supplire colla loro pietà ciò, che forse è mancato d'innocenza allo Spina, ed a me certamente di valore, ed a restituire ad un giovinetto la libertà, alla Moglie il Marito, al Padre il Figliuolo, alla Patria un Figlio, ed al Rè un Vassallo. *Quid felicius homini, quam fecisse felicem, pro inopibus intercessisse, fortunam fecisse, & dedisse homini novum fatum.*

Giuseppe Valletta.



R A G I O N I DELL' AUTORE.

Per l'onorario dovutogli

Dagl'Illustri Signori Duca, e
Marchese Strozzi.

Nelle cause da lui patrocinate.

*Commissario il Regio Consiglieria
Sig. ■ Fulvio Caracciolo.*

Hæc est absoluti Clientis post longum tempus
salutatio. *Seneca in Controv. pro Cicerone
contra Popilium.*

Egli è pur vero, che quella penna assue-
fatta per lo spazio di tanti, e tanti anni
a scrivere a prodegli'interessi, e delle li-
ti del Signor Duca, e del Signor Marchese
Strozzi, e a formare, e a stendere tante scrit-
ture,

ture , e tanti notamenti , & avvezza pur troppo al continuó ; e famigliar commercio delle lettere , come ancora esercitata in altro più arduo , e importante affare , presentemente mutando tenore , ma con fatto certamente migliore (giacchè ogn'altro scritto è andato a vuoto , e senza premio veruno , ancorchè troppo liberalmente si sia da me detto avere per alcuni di essi ricevuto il compensamento) è necessitata per tante vigilie , fatiche , e sudori sparsi in tanti consigli legali per la causa contro i legatarj del già D. Diego Chyros Mayorga , scrivere , e favellardi se stessa contro detti Signori Strozzi . Questa sì strana mutazione dee porsi nel numero delle vicende ordinarie delle umane cose , che il più delle volte fuor di ogni opinione , e di ogni credenza accadono , e che a sfuggirle , o schivarle non giunse mai prudenza veruna ; per lo natural forse , & inevitabil periodo , & per l'incostanza , ch'ella hà seco stessa qualunque cosa del mondo : *Rebus cunctis inest quidam velut orbis* , disse Tacito , e prima di lui Erodoto *ὡς κύκλος τῶν ἀνθρώπων ἐστὶ πραγμάτων*.

Cornel. Tac. Ann.
nal. lib. 3. 55.

Scrivo adunque in una causa , e causa propria , più per divertimento da cure maggiori , e per non tener oziosi quei libri , i quali furon solamente le delizie più care del mio genio , & i più fidi , e famigliari regolatori della mia mente , e del costume , e co' mede-

Plinius lib. 1. Ep.
9. Minutio Fundano.

simi sempre meco stesso ragiono. *Mecum tantum, Et cum libellis loquor, o Regiam sinceramque vitam*, son parole di Plinio, che per alcuna necessità della causa, che a ciò fare mi spingesse. Poichè trattandosi di Onorario a me dovuto, non bisogna altra pruova, nè altro atto giudiziario per la sua determinazione, che la sola, e semplice vista di tanti Consigli, parte dati alle stampe, e parte a penna, che già esibiti al Sacro Consiglio, e presentati in Banca, e fattine atti per poterlene ancora detti Signori Strozzi a lor talento valere, bastevoli sono da sé medesimi istanza, pruova, e contestazione, e compilazione di lite, e di processo. Dico che servirà solamente questa scrittura a rendere il tutto chiaro non meno alla curiosità altrui, che a' medesimi Signori Strozzi: poichè se ben'io abbia dal loro patrocinio avuto onore, & utilità insieme a cagion dell'annua provvisione puntualmente da loro ricevuta per lo corso di tanti anni; dee però disingannarsi taluno, che di altro parere si fosse, ò non appieno informato del costume del foro Napoletano, e sapere che quantunque io sia stato remunerato con qualche parte dell'oro dovuto-mi, e che ora con termini così alterati mi vien ricordato, quasi di gran lunga fosse stata maggiore di quel, che la mia sola moderazione, e la modestia mi fecero esser con-

ten-

Nemo potest de ea
re, quam non no-
vit, non turpissime
dicere. Cic. lib. 2.
de Oratore.

tento per le ordinarie fatiche della provvisione d'annui duc. 150. a doppio titolo, e di Agente, e di Avvocato. E soprabbondantemente soddisfatto me ne riputo anche oggidì, per lo che ne conserverò perpetua gratitudine, ed obbligazione; considerando con grato animo, che nel cominciamento, e nelle primizie della mia professione legale, l'illusterrima Casa Strozzi mi fu lume, e splendore a fortune maggiori: Onde, per salvar sempre il merito de' beneficj fattimi, e mantener in lustro il carattere di loro Avvocato disinteressato, non ebbi ritegno alcuno in cedere ad ogn'interesse, quando ne fui ultimamente ricercato dal Signor Duca; rispondendogli con Cajo Gracco antichissimo Oratore.

Nam vos, Quirites, si velitis sapientia, atque virtute uti, Et si queritis; neminem nostrum invenietis sine pretio hac prodire: omnes nos, qui verba facimus, aliquid petimus Et c. Verum peto à vobis non pecuniam, sed bonam existimationem, atque honorem.

Mà perche sempre la malizia prevalse a qualunque innocenza, & è spesso disavventura de gli animi ingenui essere soprassatti dall'altrui malevoglienza, & astuzia; è perche, come l'opere, così le parole han sempre avuto un' occulta forza, o sia natural vizio, secondo Crisippo, di lasciarsi intendere a modo di chi le volesse, o in bene, o in male inter-

*Aul. Cell. lib. 12.
c. 10.*

*Male facere qui vult, nunquam non causam invenit.
Publius Syrus.*

Chrysippus ait, omne verbum ambiguum naturà esse, quoniam aut ex eodem duò vel plura accipi possunt. Aul. Cell. lib. 12. c. 12.

interpretare, come meglio, o peggio gli suggerisce il suo buono, o depravato giudizio; ancorche in riguardo di colui, che opera, o ver parla, secondo il suo animo non si possa, ne debba considerar contrario il parlare alla volontà, allora maggiormente, che gli effetti corrispondono alle parole; (come averi Diodoro in rispondendo allo stesso Crisippo. *Nullū verbum est ambiguum: nec quisquam ambiguum dicit, aut sentit; nec aliud dici videri debet, quàm quod se dicere sentit is, qui dicit*; al che acconsentirono i Giurisconsulti Proculo, Celso, e Paolo), per tali cagioni dico la cosa è andata a seconda de' consultori a titolo di risparmio, o sotto altra spezie di temuto interesse: Egli però m'è forza di dire, e provare, per l'istanza fatta dell'onorario non potersi in verun modo considerare, che vi sia mai stata, nè che mai possa esservi connessione, o dipendenza alcuna tra la provvisione annua, e le fatiche fatte negli scritti, e consigli legali, com'è cosa pubblica, e manifesta, e tutto giorno praticata ne' nostri Tribunali; Qual proporzione di grazia, tra le fatiche, che accadono alla giornata, per le quali si costituisce l'annua provvisione, e tra quelle, che si dicono straordinarie? Si debbon queste separatamente, da se stesse, e per se stesse colla dovuta remunerazione riconoscere, & onorare, come cosa assoluta, indipendente, affatto distinta, e totalmente diversa. Ciò bene

Aul. Gell ibid.

*Proculus in l. Ne-
pos, D. de verb.
signif.*

*Celsus in l.
7. D. de suspellei-
li legat.*

*Paul in l. 3. D. de
reb. dub.*

bene inteso una volta, si scorge di leggieri, chi sia, e debba riconvenirli di animo interessato, se quella persona, che non vuol conoscere la propria obbligazione, o l'altra, che giustamente lo pretende. *Et ut gratus sit, ad eum magis pertinet, qui debet*, disse Quintiliano nella propria materia del premio dovutosi all' Avvocato; e poco prima: *Cum praesertim bonos homines, bonasque causas tuenti non sit metuendus ingratus, qui si futurus, malo tamen ille peccet*: Questa è l'unica, e vera cagione, che hà mollo, e stimolato tanto me, quanto il Signor Pietro di Fusco, di cui si può, e deve dire, che sia *ex Advocatis homo summa virtute praeclitus* (come del suo Cluenzio disse Cicerone) a comparire nel Sacro Consiglio; e questa è ancora l'unica volta, che ciascun di noi siasi affacciato in giudizio per simil causa di far tassare, e decidere l'onorario del patrocinio; non già così consigliati da cupidigia alcuna d'interesse, ma da un' onesto, innocente, e plausibile desiderio, acciocchè resti perpetuo esempio, e monumento di tal verità, secondo il detto del medesimo Quintiliano. *Quia nec venire hoc beneficium oportet, nec perire*; e ciò ancora giusta il consiglio che diede Giacomo Bouricio nel suo trattato dell' Avvocato, *Quod si in causis arduis peragendis multum laboris, studii, ac temporis impensum adhibitumque contententes,*

Quintilian. instit.
Orat. lib. 12. c. 7.

Cicero in Orat pro
Cluenzio.

Idem Quintil.
eodem cap. 7.

Jacob. Bouric. de
offic. Advocati cap.
11. item.

dentes majus constituto, ac consueto honorarium competere sibi arbitrabuntur, quod saepe contingere nemo ignorat, ne clientes injuriam sibi fieri credant; consultò facient Advocati, si Curia moderationi rem totam permiserint. Id enim si fecerint Advocati, & Curia, & clientibus suis conscientiam, fidemque probabunt, & calumniandi occasionem malevolis amputabunt. Ond'è, che fra' i moderni scrittori l'eruditissimo Federigo Brummero nel suo singular trattato, e comentario sopra la legge Cincia, considerando essere stata in ogni tempo, e perciò probabilmente poter durare per fin che nel Mondo faranno Clienti, & Advocati, sempre in vigore simil controversia; stimò bene lasciare ancor'egli per sincero consiglio a gli Avvocati, di dover più tosto essi comparire in giudizio per lo giusto, e proporzionato premio alle loro fatiche, che sperarlo da i clienti; *Quòd si tamen Advocatus petere malit honorarium, faciat id per officium Judicis, quòd ei à legibus in hoc datum est; sic enim, & fructum bonae mentis, omnium jucundissimum, & proximum huic honestae existimationi, cui probi, & boni viri student, imò, & opera sua multo uberiores aliquando feret, quàm forsitan à Cliente tulisset. Judex enim aequus, & bonus Advocati facundia, & eruditionem longè alià, quàm imperitus Client, astimatione metitur.* Et in conferma-
zione di ciò il dottissimo, & eruditissimo
Egi-

*Federic. Brum-
merius in Com-
mentario ad l. Cin-
ciam c. 7.*

Egidio Menagio scrisse il fatto, che avvenne a un'Avvocato Parigino, che non volendo egli ricevere l'onorario di poca quantità, che gli aveva offerto il cliente, l'ebbe di gran lunga maggiore dal Giudice, ancorche breve fosse la scrittura, mà dotta, & erudita. E Speculatore ammonì, che gli Avvocati tutti *cauti sint, ne passim pro modico salario advocent, nam ex eo viles, ac degeneres habentur.*

*Egid. Menag.
Amenitat. Jurisf.
c. 18.*

*Speculator tit. de
Advocatis, §. 9.
n. 13.*

La norma dunque, e la regola, colla quale devefi determinare la quantità del premio dovuto all'Avvocato, fu considerata eccellentemente dal primo, & ultimo degli Oratori fra i Latini Cicerone; il qual disse, la ragione del premio in quattro parti distribuirsi; cioè per la qualità de' beneficj, che si prestano, *Si magna, an parva, facilia, an difficilia, singularia, an vulgaria*: per quella dell'Oratore: *quibus rationibus vicerit, quos sumptus in eam rem, aut laboris insumpsit*: per lo genere del premio. *Quid, & quantum, & quamobrem postuletur, & quo, & quanto quaque res premio digna sit, considerabitur*: e finalmente per le facultà. *Cum aliquid pecuniaria premium postulatur: in quo utrum copia ne sit agri, vectigalium pecunia, an pecunia consideratur.* Et Ulpiano tutte queste cose rimettendo all'arbitrio, & alla prudenza del Giudice, così determinò: *In honorariis Advocatorum, ita versari Judex debet: ut pro modo litis, proque Advocati facundia, & fori consue-*

*Cicer. 2. de Inven-
tione.*

*Ulpian. in l. 1. §. de
honorariis, D de
extraord. cognit.*

tudine, & Judicii, in quo erat acturus, estimationem adhibeat; dove si vede, che il premio egli chiama onorario; quasi sdegnando appellar mercede ciò, che si presta agli Avvocati, & à Giurisconsulti; per esser eglino tenuti per l'unico strumento della salvezza delle facultà, e della vita; onde à torto loro si darebbe à titolo di mercede quel che avesser meritato con l'ingegno; come pare volesse accennarci in un'altro luogo il medesimo Ulpiano: *Quia non crediderunt Veteres, inter tales personas locationem; & conductionem esse. Sed magis operam beneficii loco praeberi. Et id, quod datur eis, ad remunerandum dari, & inde honorarium appellari*; E così parimente chiamaronlo Paolo, gli altri Giurisconsulti, e gl'Imperatori Gordiano, Giustiniano, e Costantino; Et Antonino Pio il disse *Honores*, come riferisce Giulio Capitolino nella sua vita; in modo, che alcuni l'appellarono *annonas, emolumenta, commoda, constitutas summas, annonaria, immunitates, honores, sive honoraria*. Comunemente però vien egli à ragione appellato onorario, come un nome più degnamente dovuto à un tal beneficio: Quando il premio dell'architetto vien'anche così chiamato da Vitruvio, ov'ei parla del peritissimo Diogneto; e pure egli è assai lunga minore la condizione d'un'Architetto à fronte d'un'Avvocato, ò Giurisconsulto. L'appellano ugualmente i Greci *τιμὴ τὸ ἐν συνόψει δίδουενον* e'l

Idem Ulpian. in l. 1. D. si mensor falsum dixerit.

Paul. in l. qui operas D. locati. Imp. Gordianus in l. 3. & Imper. Constant. in l. 5. c. de postulando.

Imper. Justinian. in l. properandum 13. §. illo. c. de judiciis.

e'l Brummero stesso di sopra mentovato, più addentro la cosa considerando, disse: *Non quasi hoc ipso opere Advocati satisfiat, sed quòd ea quodammodo compensetur; neque enim in tanta opera, pretiique distantia, ulla, vel emptio, vel locatio constitui potest; cum de suo plus conferat Advocatus, quam cliens rependit, operaque hic magis beneficii loco praebeatur: essendo secondo il detto di Ulpiano: Sanctissima res civilis Sapientia, quae pretio nummario non est aestimanda, nec dehonesta. Il che più largamente stà considerato, e lodato da Temistio in una delle sue orazioni contro i Sofisti. E Seneca, del premio dovuto; così a' Medici, che a' Professori delle arti liberali, ebbe a dir così: *Emis à Medico rem inaeestimabilem, vitam, ac valetudinem bonam; à bonarum artium praeceptore studio liberalia, Et animi cultum. Itaque his non rei pretium, sed opera solvitur; quòd deserviant, quòd à rebus suis advocati nobis vacant, mercedem, non meriti, sed occupationis suae ferunt. Quedam pluris sunt, quam venderunt, Et ob hoc aliquid mihi extra prò illis, quamvis empti sunt, debes.* E Plinio scrive, che i Medici in Roma dagl'Imperadori aveano ducento cinquanta sesterzj grandi per anno, che avean di valore scimila, ducento, e cinquanta ducati d'oro, e Sercinio rinfacciò al suo Principe come poco lo stipendio di cinquecento sesterzj, dicendo, che per la Città dalle case de' Cittadini dove so-*

Idem Brummer;
s. 6.

Ulpian. in l. 1. §. proinde, D. de extraord. cognit.

Seneca de benef. lib. 6. cap. 15.

lea medicare ne guadagnava assai più. Care micle prese a sanare un certo uomo per cinquecento ducati d'oro. Arconsio medico Gerusico da Claudio Imperadore confinato in Gallia, e confiscati i suoi beni gli tolse ducento cinquanta mila ducati d'oro, nondimeno ivi medicando per lo spazio di pochi anni, ne guadagnò assai più. Tolomeo Rè donò a Termbrozo Medico cento talenti, ch'eran di valore sessantamila ducati avendo sanato il Rè Amico suo padre.

Ond'egli è, che tali onorarj, dovuti a' Professori delle arti liberali, a' Medici, agli Avvocati, ed a' Giurisperiti, sommariamente, & straordinariamente, non da' Giudici minori, ma dal solo Pretore di Roma, o dal Preside delle Provincie fù provveduto doverli conoscere, e tali azioni chiamavansi *extraordinarie cognitiones*, (e si osserva in Luciano, in Plutarco, & in Filostrato) & alle volte dal Tribuno dell'Erario, che conosceva le cause più leggiere, e pecuniarie; come si legge in Giovenale, che detestando l'avarizia di tali debitori, disse, che eran rare quelle mercedi, che senza cognizione del Tribuno si riscotevano.

*Rara tamen merces, quæ cognitione Tribuni
Non eget.*

Benche malamente intendesse Emundo Merillo, che parlasse Giovenale del Tribuno della Plebe; il quale non avea cognizione veruna sopra le leggi, e tanto meno sopra i letterati.

Ser-

*l. 1. de extraord.
cogn.*

Lucia. in Eunuch.

Plutar. in vitis.

Philostrat. in vit.

Sophist.

Juvenal. sat. 7.

Servio interpretando le parole di Virgilio. *'Aut fraus innexa clienti*, compatendo ancor' egli fin da quei tempi l'ingratitude che riportasi da clienti, si maravigliò grandemente, che Virgilio in quella maniera dicesse (se pure egli non intese de' Prevaricatori per l'*ἀποπράχην* di Demostene) mentre, ancorche per le leggi delle dodici Tavole fosse stabilito. *Patronus, si clienti fraudem faxit, sacer esto*, però gli esempj chiaramente dimostrano, che rade volte, o non mai gli Avvocati cadono nella nota suddetta; se non quando (come pare la legge volesse intendere) lusingati, e subornati lasciassero a bello studio la vittoria della lite agli avversarj; ma più tosto, che i clienti ingannano gli Avvocati, fraudando loro l'onorario; *Urbano tamen hoc displicet; & dicit rarum esse hoc, magisque contrarium; cum magis Patronos decipiant frequenter clientes.* Ed aggiungendo ragione à ragione, soggiugne Brummero, *clientes non alia, quàm naturali obligatione ad ἀντίδοπον teneri*; & Ugone Grozio nel titolo delle straordinarie cognizioni meglio di tutti avvertisce. *Ea, quæ hoc titulo trahuntur, maxime ad illa beneficiorum genera pertinent, de quibus agit, quæ sine conventionione quidem præstantur; sed animo tamen vitis expetenda; quæ cum sæpe non redderetur, reperta sunt hæ actiones: sicut ingrati apud Macedones, & populos alios quosdam.* Le parole di Seneca son queste: *In optimis vero*

Servius in lib. 6.
Æneidos.

Seneca v. 14. & 15

Senec. lib. 6. de
benef. c. 17.

verò artibus , quæ vitam aut conservant , aut
excolunt , qui nihil se plus debere existimat ,
quàm pepigit , ingratus est : & il suddetto
Brummero intende , che parlasse Seneca del-
l'Avvocato: onde Desiderio Eraldo nella cen-
sura , che fece alle osservazioni di Claudio
Salmasio suo infestissimo nimico sul diritto de-
gli Ateniesi , parlandone più largamente disse :
*Cum id quod agunt sit liberale , & ad com-
munem totius generis humani , & singulo-
rum hominum utilitatem , quæ pecuniâ vix æsti-
mari potest , excogitatum ; ad id accedunt li-
beraliter , & mente honesta , atque ingenuâ ;
quippe qui de suo plus multo conferre soleant ,
quàm quod rependitur ; quam tamen beneficen-
tiam , & sedulitatem non æquum est ijs esse
prorsus damnosam . Quare cum ij qui inde
fructum capiunt , naturaliter ad remuneratio-
nem aliquam sint obligati , nec tamen ex ea
obligatione civilis ulla actio existat , providen-
dum fuit ne horum ad benefaciendum propen-
sio aliorum ingrato animo frustraretur ; & ideo
extra ordinem ex certo privilegio , & legis be-
neficio , cognitiones voluerunt à Magistratibus
ipsis extra ordinem vulgarem exerceri , altresilil
favio Rè Teodorigo scrivendo ad Eugenio ,
che fù da lui promosso alla dignità della Que-
stura , e poi à quello del Magistrato degli U-
ficj , non per altro , che per aver ben protec-
te , e patrocinate le cause , e gl' interessi de'
forestieri clienti , disse *Pompa meritorem est
regam*.*

*Desid. Herald. in
animadver. ad Sal-
masii observat. ad
jus Attic. & Rom.
lib. 5. c. 20. n. 9.*

regale iudicium. Quid enim advocacionis officio, si per eum bene impendatur, ornatus; quod peregrinum negotium ad suas molestias trahit, & laboribus subvenit alienis: in hoc campo exercitatus cursu meritorum, ad palmas nostris iudicii pervenisti. Nec tamen benignitas nostra una remuneracione contenta honorem geminat, augmenta procurat, & eo studio dona reparat; quasi debeat omne quod præstat; come se non vi fosse altro più giusto, e convenevol premio ad un'Avvocato per le sue fatiche, durate nella difesa delle cause, quanto, che'l venir decorato dal Principe (come n'è frequente l'esempio in questi nostri Tribunali) con qualche dignità delle più speziose; e superiori alla Toga, e fuori della Toga. Dicendo per tal causa l'Imperador Giustiniano. Qui Civem suis consiliis, suisque vigilis pro toto orbe terrarum, diu, noctuque laborant, quare non habeant dignam suam prerogativam fortunam.

Cassiod. lib. 1. epist. 12.

Imper. Justinian. in l. ult. c. de qua-dr. præscript.

Onde il Re Teodorigo stesso, per mezzo della penna del medesimo Cassiodoro, comandò espressamente al Senato Romano, & in segno della somma importanza dell'affare gli conferì tutta intera la sua Regal potestà; affinché fosser solleciti, & attenti, e non mancasse loro amplissima facoltà di sommariamente conoscere le simiglianti cause, e poi sfornarne i debitori alla soddisfazione: *Hanc vobis curam, hanc auctoritatem, propria divinitate largimur.*

Or

Or s'egli è verissimo, ad ogni fatica dover-
 si il premio, & premio ad essa corrisponden-
 te, e quale dovrà esser quello dell'Avvocato,
 la cui fatica, se bene vorrem riguardare, a
 null'altra gravissima è da riputarli seconda?
 Certamente, *cum animi quoque pretium debeatur*,
 sempre rimaner deve obbligato di qualche co-
 sa di più il cliente, ancorchè del pattovito
 onorario già datogli, si stima colui contento,
 essendo questo uno de i casi, ne' quali i Giu-
 risconsulti, *Vel omni estimatione superiora cen-
 serent, vel quod eorum pretium statuere dif-
 ficile, aut turpe judicarent*, come ne ponde-
 rò molti l'eruditissimo Fornerio. E qui giova
 ancora ridurre à memoria l'orazione, che fe-
 ce Aufonio all'Imperador Graziano, ringra-
 ziaandolo del Consolato, che conferito gli a-
 veva; nella quale si legge, che l'Imperatore,
 per essere stato suo discepolo, gli avesse ri-
 sposto: *Solvere se quod debebat, & debiturum,
 quod solvisset*, e perche egli è vero, come
 avvisò Giacomo Cujacio, lucidissima face del-
 l'antica Giurisprudenza: *licere praecatori do-
 nare in infinitum, quia doctrina certo modo
 estimari non potest*, e perciò fin dal tempo
 degli antichi Sofisti, i discepoli già instruiti,
 ed eruditi non partivanli dalle loro scuole,
 se non come rammentò Platone: *oblatis pecu-
 niis, & gratiis insuper actis*. Così in fede, e
 pruova eterna di tale obbligazioni, nascenti
 dalla grandezza del beneficio, inventarono la
 ci-

Seneca de. 17. l. 6.

Radulph. Forner.
 in quotid. rebus
 lib. 4. c. 13.

Cujac. lib. 17. ob-
 serv. 33.

civiltà, e 'l buon costume, che i clienti rendessero grazie a gli Avvocati, dopo ottenuta la vittoria della causa, come ugualmente fanno i convalescenti allora che la prima volta escon fuori di casa, a quella de' Medici andando per ringraziarli della renduta sanità: ed egli è uso in molti luoghi d'Italia, e fuori, e particolarmente in Firenze.

E Cicerone conoscendo molto ben' egli quanto sia grande la possanza, e forza del beneficio, secondando in ciò il sentimento sì di Epicuro, come di Metrodoro, da Seneca a noi riferito, quali ebbero opinione, che non altri, fuorchè l'huom savio sappia render il beneficio, come non altri, che il savio sappia donarlo; orando egli per Plancio suo amicissimo, con cuore pieno di gratitudine, e di sincerità confessò pubblicamente in Senato; non perchè favoriva Plancio in quella causa, perciò finiva l'obbligazione, che a Plancio doveva; anzi, che ne meno averebbe potuto dire, avergli renduta la gratitudine col' animo, se quella molestia non fosse avvenuta; facendo egli molta differenza, tra 'l debitore di danari, e quello del beneficio, in questa maniera discorrendo.

Quanquam dissimilis est pecuniae debitus, & gratiae. Nam qui pecuniam dissolvit, statim non habet id, quod reddidit: qui autem debet, res retinet alienum: gratiam autem, & qui refert habet; & qui habet, in eo ipso, quod habet, refert. Neque ego nunc Plancio desinam

P de-

Neque refert gratiam se nisi sapiens. Non magis quam beneficium dare quisquam se nisi sapiens.
S. nec. ep. 51.

Cic. pro Cn. Plancio.

debere, si hoc solvero: nec minus ei redderem voluntate ipsa, si hoc molestia non accidisset. E Seneca stesso fu di parere non potersi dire in modo alcuno adeguarsi il beneficio per qualunque compentamento, come non vuole ancora il Poeta

Che basti a render voi grazia per grazia.

ma solamente dir si dovesse; *referre gratiam*; quasi, che per qualunque altro servizio, che facesse il beneficato al benefattore, o che questi in qualunque altro modo rimeritato ne fosse, non perciò restasse sodisfatto appieno quel beneficio, che una volta fu impresso, e lasciandone, per così dire, il carattere; e questa è forse la ragione, per la quale non altrimenti appo i Macedoni, come volle Seneca; ma appo quei della Persia, per quanto ne avvertì M. Antonio Mureto coll' autorità di Senofonte, & io vi aggiugno l' altra di Temistio, era in tal fatta maniera odiosissimo il vizio dell' ingratitudine, che severissimamente castigavasi, e proponevansi in giudizio tali azioni contro gli ingrati, come violatori della legge di natura, e del dritto delle Genti; e tal giudizio chiamavasi, *δίκη ἀποσασίς*, come osservò Lisia in una delle sue orazioni, e l' affermano Luciano, Polluce, & Ammiano, e si ne leggono molte declamazioni in Seneca, & in Quintiliano. Qual dritto delle Genti, meritò poi in Roma un particolar Collegio, o fosse Mae-
stra-

Seneca lib. 2.

Idem de benef. lib. 3. c. 6.

M. Anton. Mureto. var. lect. lib. 12. c. 2.

Themist. Orat. de amicitia.

Lucian. in Abdicato. Jul. Pollux lib. 3. Ammian. lib. 23.

strato da Numa Pompilio istituito ; e agli Equicoli trasportato , e davansi i giudizj così contro i discepoli , che contro i clienti a favor de' Maestri , e degli Avvocati al dir di Lilio Gregorio Giraldo nel Trattato *De ingratii crimine vitando* . In quel Collegio , come rapporta Dionisio Alicarnassèo , si agitavano , e diffinivansi di officio tutte le leggi sociali , & i giudizj , che spettavano al medesimo dritto delle Genti . E tanto Seneca , quanto Ugone Grozio vuol non doverfi permettere di riferirsi al foro tali azioni , poichè in quel modo menandosi , si tratterebbero troppo vilmente , a guisa di quelle azioni *certain pecunie , vel ex conducto , & locato* , e sarebbe lo stesso , che distruggere , & in tutto , e per tutto al niente ridurre la qualità , e la gloria del beneficio , quando egli è soprammodo preziosissimo , e per se stesso inestimabile , essendo ciò solamente concesso all' Avvocato in conseguire il suo onorario per particolar privilegio .

Agli Avvocati dico , che duran tante , e tante fatiche tutto giorno , e notte , meditando per la buona condotta della causa , e per rintuzzare , e superare le fallacie , e le cavillazioni della parte contraria , ed alle volte egli medesimi onestamente ordire , ed usare le medesime fallacie , e cavillazioni , *Quæ omnia* secondo Quintiliano , *non , dum fiunt , laudantur , sed cum facta sunt* ; perocchè egli è d' uopo , anzi lecito d' indirizzar , ed incamminar la

*Senec. de ben. lib.
7. Gros. de jure
Belli & Pacis lib.
2. c. 20.*

*Quintil. instit.
orator. l. 12. cap. 9.*

causa con contrammine , e con agguati , ed arti occulte , per vincere quelle dell' Avversario , e rinforzare la giustizia del cliente nel miglior modo che si possa , e si sappia : *Dolus , an virtus , quis in hoste requirat?* e fù sentenza di S. Agostino ; *Cum iustum bellum susceperis , utrum apertâ pugnâ , utrum insidiis vincas , nihil ad justitiam interest* ; ed è parere di molti Giuriconsulti . Il che tanto più dee aver luogo ne' combattimenti del foro , quanto minore è il danno , che quindi nasce , e quanto le private cose sono di minor conseguenza , che le pubbliche , non dico già per difesa del falso , ma per proteggere il vero , il quale è comune sciagura de' mortali , che spesso spesso da cento , e mille sofismi , e menzogne venga involupato , ed offeso : *Etiam optimæ causæ* ; soggiugne Quintiliano *similes sunt malis , & innocens reus multis verisimilibus premitur , quo fit , ut eâdem actionis ratione sit defendendus , quasi nocens esset* . Sono innumerabili , e comuni , così alla buona , come alla mala causa i testimonj , i sospetti , e l' opinioni ; giacchè non altrimenti il vero , che 'l verisimile si conferma , e si ribatte ; e questo è il caso , nel quale , *Futurum aliquândo , ut à bono viro mendacium dicatur* , consigliò Quintiliano stesso : Quante diligenze si usano per acquistar la benivolenza de' Giudici per mezzo di amici , e di loro famigliari , (salva però la fede , e l' opere de i medesimi) quant

August. Jof. q. 10.
c. 2. 13. q. 2.

Quintil. lib. 12.
cap. 1.

Quintil. ibid.

te malagevolezze occorrono; quante industrie si usano nel far proporre una causa, e più quando sia invecchiata per la varietà de' Commessarj, e per la mutazione de' Ministri votanti; e a tal proposito fanno le parole di Simmaco. *Difficilis est exitus veterum iurgiorum. Res enim multis agitata judiciis, & actionum varietate, & cognoscentium motu, & personarum mutationibus implicatur.* Conviene ora ad un tempo, or' ad un' altro farsi, o non farsi la causa; ed alle volte procrastinare il giudizio *Ad comperendinationem*, o per non tener pronte le note, o non iscritte, o non rivedute, o per qualunque altra causa non essendo gli Avvocati accinti: per lo che Cicerone diede la libertà ad Erote uno de' schiavi suoi, sol perchè gli portò la nuova, che 'l giudizio della causa era stato prorogato al domane. Quante passioni, e quanti disagj si sentono, e si tollerano tanto nel punto di farsi, quanto nella spedizione medesima? così per la speranza di vincerla, come per lo timore di perderla, e alle volte è d'uopo formar notamenti nuovi, come se mai non fossero fatti i primi, per gli nuovi motivi, e risposte, o equivoci presi nella causa, e rappresentati dall'avvocato contrario.

Con giri di parole oblique e incerte perlaqualcosa disse Quintiliano *At cum protinus respondendum est, omnia parari non possunt; adeo ut pau. & minus promptis, etiam noceat scri-*

*Symmac. lib. 10.
epist. 22.*

Quint. instit. orat. lib. 12. cap. 9.

psf

psisse, si alia ex diverso, quàm opinati fuerint, occurrent: Quanto si stenta pensando, e meditando sempre più dentro il merito delle ragioni? onde lo Scoliaſte di Eſiodo chiamò gli avvocati dicitores quasi inquirentes penitus in totius causæ, quam susceperint viscera, ut subeant tandem, quod ad victoriam sit satis, e tutti questi incommodi furono considerati da Ammiano in quelle poche, e semplici parole. Non desunt Advocatis incommoda plurima, parum sustinenda restet victuro, appellando il Tribunale periculosum pulverem. Anzi vi sono alcuni avvocati, che facendo a se stessi la causa propria, mettono a periglio la roba, la fama, l'onore, e la vita, accomunando colla fortuna del cliente la propria, a ſembianza di quegli antichi avvocati, riferiti da Francesco Polleto nel suo singolar trattato del foro Romano. Quasi non rei solius periculum sit, sed advocatorum, qui tanquam in causam subscripſissent, adſunt experturi judicii aleam, ut simul cum reo damnentur, aut absolvantur; rimanendo in bilico fra timore, e speranza, ed appropiando a se stessi l'altrui dolore, per valerſi delle parole di Apulejo. Dum se alieno dolori se locant: dicendo di sè Cicerone: Me defensorem calamitatum suarum, me ultorem injuriarum, me cognitorem juris sui, me actorem causæ totius esse voluerunt. Non dovendo mai abbandonare, ma sempre difender, e seguire il suo cliente, come si legge appreso Gellio. Clientem

*Ammianus lib.
30. cap. 4.*

lib. 2. c. 1.

*In Apolog.
Cic. d'invocat. in
Verrem.*

Gell. lib. 20. c. 1.

tem in fidem acceptum cariorem haberi, quam propinquos, tuendumque esse contra cognatos Pop. Rom. censuit; neque pejus ullum facinus existimatum est, quam si cui probaretur clientem derisui esse. Essendo lo stesso il cliente, che prendesi in protezione, che quello per le liti.

Tali, e tante sogliono esser le passioni di affezionato, e zelante avvocato, e tanto maggiori allora, che il cliente truovasi allente, o forsastiere, che non può osservare, non che apprendere quel che forse non crederebbe presente; sicchè grave angoscia è di chi il difende il pensar solo, che giudizio dee far di se colui, se per isciagure la vittoria non conseguisce: mentre alle volte i presenti medesimi sogliono attribuire ogni fortuna, ed evento infelice della lor causa a gli avvocati, come se quegli fossero i Giudici, e che stasse nelle lor mani la giurisdizione, o la potestà nel vincerla, siccome ne hanno la cura, e la direzione. *Ad ultimum*, leggesi appo il medesimo Ammiano, *id habet causidicina cum caeteris metuendum, & grave, quod hoc ingenitum est pene litigantibus cunctis, ut cum jurgia mille casibus cadant, accidentia secus in potestate esse existiment patronorum: & omnem certaminum exitum iisdem soleant assignare, & non vitiis rerum, aut iniquitati aliquoties disceptantium, sed solis defensoribus irascantur;* ed in tal caso è necessario osservare il detto di Quintiliano istesso, cioè, che l'avvocato se componat
ad

*Idem Ammian.
lib. 30. cap. 4.*

*Quintil. lib. 12.
cap. 9.*

ad stomachum litigatoris, per non avere un'altra controversia col cliente più noiosa di quella, che ha avuto per lo medesimo; se non voglia risolutamente rispondergli, come ripose Cicerone ad Attico, parlando d' un suo mal contento, ed importuno cliente: *Nec hominis alieni injustissimam iracundiam curandam putavi*; non essendovi ordinariamente cliente tanto discreto, e prudente, che sappia ascriverlo al genio de' Giudici, o alla fortuna del giudizio, come l' attribui chi seppe essere prudentissimo Senatore, Consolo Prefetto Pretorio, e in Roma Prefetto Simmaco, scrivendo così in una delle sue pistole: *Fortunam negotii, non defensoris iustitiae, sed voto Judicis imputavi*.

Quindi è, che per tante incomodità, che soffre l'avvocato nel difendere, e patrocinar le cause, l'onorario non deve egli perdere, se ben perdesse la causa. Fu sentenza del medesimo Seneca, *Etiam damnato reo, oratori constat eloquentia officium; si omni jure usus est*, e Libanio scrivendo a Teodoro disse $\chi\alpha\pi\iota\varsigma\ \delta\epsilon\ \lambda\omicron\upsilon\tau\acute{\omicron}\ \kappa\alpha\iota\ \pi\alpha\rho\iota\ \tau\acute{\omicron}\nu\ \eta\tau\tau\eta\mu\acute{\epsilon}\nu\omega\nu$ il che fù espressamente approvato da' Dottori per argomento di quello che disse Ulpiano. *Is autem, qui negotiorum gestorum agit, non solum si effectum habuit negotiam, quod gessit, actione illa utetur: sed sufficit, si utiliter gessit, etsi effectum non habuit negotium*; riportato in pruova di ciò da Andrea Tiraquello: con giustizia non differente da

Ad Attic. lib. 13.

Symmachus lib. 3. epist. 17.

Seneca de benefic. lib. 7. cap. 13.

l. sed an ultro §. 1. D. de negot. gest.

De nobilitate c. 19. m. 55.

da quella, che vogliono sia fatta al Medico, quando la cura dell'ammalato giudiziosamente portata, non termini felicemente *Medico imputari eventus mortalitatis non debet*, come scrisse nel suo libro delle opinioni l'istesso Ulpiano, nè perciò l'onorario denegar gli si dee; come parimente al Capitano, quando la battaglia disavventuratamente perdesse: *Laus enim victo Imperatori debetur si in eo prudentia, industria, & fortitudo munere suo functa est; & male per infortunium pugnavit raro apud Romanos crimini datum est*. Sono parole dell'eruditissimo Pietro Erodio. Anzi, che furono umanissimi, e pii i Romani nella punizione de' loro Capitani, quando l'errore fosse stato per malizia; ma s'egli era per ignoranza, si premiavano, ed onoravano; perche giudicavano, che fosse di tanta importanza lo aver l'animo libero, e spedito, che non voleano ad una colà per se stessa malagevole, e pericolosa aggiugnere nuove difficoltà, e pericoli: considerando ancora, che la pena dell'ignominia fosse maggiore, quando seguisse la perdita della battaglia: Ne abbiamo due esempi, che saranno altrettanto immortali, quanto immortal sarà il nome de' gli Storici, che gli han registrati: si vede un Sergio rotto, e fugato da Falisci per secondar la sua caparbieta, e non sapersi piegare a chieder ajuto al suo compagno Virginio: un Varrone, al quale era caduto in quel giorno

*Petrus Erodus
lib. 6. Decret. cap.
54. de re milit.*

Il Segretario Fiorentino ne' discorsi sopra Titolivio nel c. 31. del lib. 1.

il comando dell'esercito, che a vicenda si governava da esso, e dall'altro Console Paolo Emilio, voler dare il segno della battaglia; e per non intender Paolo, esser rotto in quella deplorabil maniera, che si legge; e pure per tale ignoranza, ed ostinazione, Sergio fù solo punito in danaro, e Varrone onoratamente fù in Roma ricevuto da tutto l'ordine Senatorio; e no'l potendo ringraziar della zuffa, lo ringraziarono, ch'egli era ritornato in Roma, e non avea disperato delle cose Romane; Ma dove è trascorsa disavvedutamente la penna a scriver materia, tocca, e' felicemente trattata dalli dottissimi, e prudentissimi Ministri Signor Francesco, e Gennaro d'Andrea fratelli (nel Consiglio, che a favor dell'Eccellentissimo Signor Marchese del Viso fecero, e vedesi dato alle stampe), di cui oltre la loro varia, ed universal dottrina si può, e devesi dir quello, che disse Cicerone di Servio Sulpizio. *Omnes ex omni aetate, qui in hac Civitate intelligentiam juris habuerunt, si unum in locum conferantur, cum Servio Sulpitio non sunt comparandi.*

Cicero Philipp. 9.

E per ritornare a quel, che diceva intorno a gli Avvocati, non voglio tralasciare quello, che ne giudicò il medesimo Pietro Erodio: *Laus enim ut medico, ita & Oratori debetur, si ars, & eloquentia; quanquam neque persuasio, neque bona valetudo, secuta est; seguitando il detto di Aristotele: Neque enim qui artem oratoriam exercet semper per-*
sua-

Idem Erod. in
eodem loco,

Aristotel. in Topi.

suadebit, neque qui medicinam semper sanabit, sed si nihil eorum omiserit, quæ adhiberi possunt, scientiam eam assecutum esse dicemus sufficientem, Et idoneam. S'arroghe a ciò, che vi perde assai più del suo l'Avvocato, quando hà tristo evento la causa, dopo tante fatiche, ed applicazioni, vi patisce dispetto, e doglia, oltre il rofsore, sentendo in se stesso l'altrui pena, unita ad un vivo timore di potere esser notato di trascuratezza, come disse Dione Crisostomo; onde Marziale a Sesto.

Perdita causa est.

Tanto plus debes, Sexte, quod erubui.
 nè senza gran ragione, poichè secondo il detto di Omero.

Αἰδῶς ἰδ' ἀνδρᾶς μᾶλ' αἰνεται,
Mortales multum pudor offendit.

La ragione però di cui, con singulare avvedimento si vale il Brummero per esplicare, e confermare l'allegata sentenza, si è che vi siano delle liti talmente intralciate, ed inviluppate tra i fatti, e tra i varij pareri, ed opinioni di Dottori, che *atrius litigantis jus prævaleat prima fronte perspicere non possit, eoque dum verum Patronus sequi se putat, persapè defendat tantum verosimile* secondo l'istesso Omero

ἐπεὶ ὦν πολλὸς νόμος ἔνθα καὶ ἔνθα
Verborum multa hinc indeque lex est.

E quando ciò avvenga all'Avvocato, che non può far dimeno di regolare i suoi passi, come meglio gli venga suggerito dal proprio spirito

Chryso. orat. 8.
in Euboica.

Martiali lib. 8.
epigr. 17.

Brummerus ibid.
cap. 11.

tra le densissime tenebre de' stessi fatti, e molteplicità de' pareri de' DD. ; non solamente egli ne vien compatito, mà di vantaggio gli è lecito fondarsi su' quei verisimili, l'uso de' quali al Giudice vien negato ; ed occorre in punto un luogo di Cicerone *Iudicis est semper in causis verum sequi, Patroni nonnunquam verosimile, etiam si minus sit verum, defendere*, non così dal Giudice, il di cui officio egli è sempre nelle cause cercare la veritate al dir del medesimo Cicerone. Sapendo ognun di noi, che per la diversità delle opinioni, e per contraddizioni de' Giurisconsulti, furono introdotte in fin della prima origine, come nelle altre scienze, ed arti liberali nella Giurisprudenza le Sette ; come erano quelle de' Sabiniani, e de' Proculjani: Autori delle quali furono Attejo Capitone, ed Antistio Labeone, l'uno all'ambizione, alla cupidigia di onori, alla dignità, ed all'applauso volgare anelante ; e l'altro al disprezzo, e allo scherno della gloria, e di tutte altre cose esteriori, che alla cultura dell'animo non appartenevano, per essere stato scolare, e seguace di Trebazio Stoico. Di essi Tacito così favella: *Namque illa ætas duo pacis decora simul tulit. sed Labeo incorrupta libertate, Et ob id fama celebratior: Capitonis obsequium dominantibus magis probabatur: illi, quod præturam intra stetit, commendatio ex injuria: huic, quod Consulatum adeptus est, odium ex invidia oriebatur.* come appun-

Cicero lib. 2. de
offic. cap. 14.

Pomponius in l. 2.
D. de orig. juris
§. 47.

Tacit. lib. 3. annal.
cap. 75.

appunto fra i Retori gli Apollodorei, e' Teodorei; fra i Dialettici Antipatro, ed Archidemo, che chiamò Cicerone *Opinioſiſimos homines*, tra' filoſofi i Senocratici, e gli Ariſtotelici, e tra Medici *Alia Hippocratis Sceta, alia Aſclepiadis, alia Themisonis*, ſecondo Seneca: Coſì ſeguitando, e fomentando le ſentenze chi di Sabino, e chi di Proculo moltiffimi Giuriſconſulti, profferivanſi i loro pareri in queſto modo: *Ita Sabinianis viſu fuit, ita Proculjanis*; come ſi raccoglie da Ulpiano, da Marciano, dallo ſteſſo Imperador Giuſtiniano, e da tutti quei, che han ragionato dell'Iſtoria del diritto civile. Ma peggio è accaduto de' noſtri DD. quali, non più che da cento anni a queſta parte, hanno introdotto tante chioſe, comentarii, trattati, conſigli, deciſioni, e numero infinito di tanti altri libri, più toſto alcuni, con una faſtoſa pompa de' loro ſoſiſmi, e con confuſione della Giuriſprudenza, che con lume, profittevole alla vera interpretatione delle leggi, che le liti, gli Avvocati, gl'iſteſſi Giudici, e'l Mondo tutto, han quaſi ſmarrito la ſtrada, e'l termine d'una buona giuſtizia, quantunque per le ſue dritte ragioni, tal volta poteſſe ſicuramente ſperarla il litigante.

Nè dico io perciò, che poſſa ogni cauſa difenderſi, ſe non quella, che è oneſta, ò almeno probabile, ò verosiſimile com'avvertì l'Autor del Dialogo degli Oratori; *ne alie-*

Cicero lib. 2. Acad.
quaſtion.

numerit Oratori Epicuri quidem, Et Metrodori honestas quidem exclamationes assumere, hisque prout res poseit uti ; acciò non gli accaggia quello che avvenne ad Ortenzio, che avendo egli difeso Meisala, e fuori dell'aspettazione di Roma fattolo assolvere, credendo egli di esigerne lode, fù da tutto il Popolo nel Teatro di Curione con strida, e fischi zuffolando, e picchiando ancora le panche, in modo che Ortenzio si pentì di aver difeso, e vinta la causa al dir di Cicerone, e vi è un'espresso avviso per gli Avvocati di S. Bernardo nel libro *De Consideratione lib. pr. cap. 10.* acciò non cada nel biasimo di colui del quale disse S. Agostin. *Cum qui in foris litigiosis excellit, hoc laudabilior est quo fraudulentior.*

Ne mi si opponga à quanto fin' ora hò rapportato intorno al suddetto onorario, la disposizione, ò fosse costume dell' antico foro Romano, che poi fù avvalorato da quella espressa legge, la quale ebbe la denominazione di Cincia, in riguardo di quel Cincio Tribuno della Plebe, che la procurò; e da altri s'appellò Munerale, perchè disponeva intorno a' doni, e agli onorarii degli Avvocati, e diceva chiaramente. *Ne quis ob causam orandam pecuniam, donumve accipiat ;* Imperocchè oltre alla certa, e vera risposta, ch'ella non è più in uso, e che fù solo in alcun breve, e particolar tem-

po

*Anton. Augustinus
de legibus in lege
Cincia munerali.*

po osservata; egli è bene riflettere, che siccome allora l'ufficio d'Avvocato era tenuto in grandissimo pregio, ed onore, non meno dal popolo, che dal Principe; a segno, che gli Avvocati erano scelti, e di necessità promossi a cospicue dignità; così il Principe a titolo di onore voleva, che con più savio avvedimento dovessero assuefarsi ad essere alieni dall'interessè, per quando poi fossero decorati di dignità; non volendo ancora permettere, che la grandezza dell'eloquenza, Reina di tutte l'altre arti, si deturpasse dall'uso, e dal modo vile del guadagno, che riputavano oltremodo turpissimo, e disonesto. Ad ogni maniera discordando da ciò Sillio, come narra Tacito, subito fu concesso da Claudio Imperadore potersi ricever danari da clienti sino ad una certa quantità, il che fu ascritto tra le leggi in tal guisa: *Usui, & rebus subsidium preparari, ne quis inopia Advocatorum potentioribus obnoxius sit; neque tamen eloquentiam gratuito contingere: omitti curas familiares, ut quis se alienis negotijs intendat. Prompta sibi exempla quantis mercedibus P. Clodius, aut C. Curio concionari soliti sint: sublatis studiorum pretiis, etiam studia peritura;* e a tempi di Nerone lo stesso praticavasi; nè mancano altri esempli di antichi Oratori Greci, *Qui mercedes generosas petebant*, come nelle vite de' Sofisti attesta Filostrato.

Tacit. l. ii. Ann.
nal. cap. 6 & 7.

Philostratus lib. i
de vitis Sophistarum.

*Ammianus lib. 30.
cap. 4.*

*Plutarch. in vita
Cicer.
Plin. lib. 34. c. 8.
Quintil. lib. 6. c. 3.
Instit. orat.*

Il primo adunque, che introdusse tra gli Avvocati l'uso, e l'esempio, e che effettivamente ricevesse danari per difender le cause, fu Antifonte Ramnusio, come si può osservare presso Ammiano: e di Quinto Ortensio ragionando Cicerone, di lui acerrimo nemico, ed emulo, attestò avere ricevuto un preziosissimo dono, per difender la causa di Verre contro esso Cicerone, quale consistea in una Sfinge d'avorio, che con esso seco solea portare: e che fosse di grandissimo valore leggesi in Plutarco, in Plinio, ed in Quintiliano; i quali rapportano quel graziosissimo motto, che rispondendo disse Cicerone al medesimo Ortensio, che per prima l'avea detto non intendere quei suoi oscurissimi inimmi. *Atqui debes, cum Sphingem domi habeas,* non per altro, che per rimproverargli il dono, che avea ricevuto, per difender Verre; anzi leggendosi appreso il medesimo Plinio, che tenendo Ortensio nella sua Villa molte statue, e pitture antiche, delle quali era non men curioso, che ambizioso: egli è verisimile, che tutte le avesse acquistate a titolo di dono da' suoi clienti, e specialmente da Verre, che ne avea spogliata la Sicilia. E che senza sospetto, e fuor di pericolo della medesima legge Cincia, M. Licinio, P. Crasso, P. Clodio, C. Stribonio, C. Curione, M. Regolo, ed infiniti altri Oratori, avessero ricevuti danari, e doni da' loro

loro clienti è notissimo a chi son note le storie Romane ; onde Cicerone nelle Filippiche , ripigliando Antonio , così favellogli . *Duo millia jugerum campi Leontini Sex. Clod. Rhetori assignasti , Et quidem immunia* . E quantunque egli par che vantandosi , di se dicesse : *Diserti hominis multorum causas gratuito defendentis beneficia latè patent : e* ciò nella di lui vita confermisì da Plutarco , e più diligentemente da Bastiano Corrado nella Questura , che scrisse del medesimo Cicerone ; non per tanto mancò , chi dicessè , che questo fosse una delle sue solite millanterie , e che solamente intender si doveste per gli clienti suoi più cari amici , e parenti , non universalmente . E se non si deve prestar intera fede all'invettive fatte contro un tant'uomo da Dione , e da Sallustio (se pur di Sallustio fù quell'orazione) pure non si deve ella in tutto stimar falsa , e buggiarda , in ciò che non avesse alquanto mancato Cicero-
ne nell' osservanza della detta legge Cincia : per prova di che egli è sufficiente quello , che ne rapporta Aulo Gellio , che quando vero non fosse , porrebbe almeno in dubbio il fatto : perocchè ei dice , che comperò Cicerone una casa 50. m. coronati datili perciò in prestito da P. Silla suo cliente , qual contratto di mutuo fù stimato finto , e malizioso , per non fraudare così apertamente la detta legge ; di più ch'egli ottenne ancora molte , e ricchis-

Cic. Philip. 2.

Cic. lib. 2. de offic.

*Plutarc. in vita
Cicer.
Sebastia. Corrad.
in questura Cic.*

*Dio. Cassius in
Rom. Hist. lib. 45.
Sallustij declama-
tio, in Cicer.*

*Aul. Gell. lib. 12:
c. 12.*

R fine

Papirius Petus, vir bonus, amatorque nostri, mihi libros eos, quos Ser. Claudius reliquit, donavit, cum mihi per legem Cinciam licere capere Cincius amicus tuus diceret; libenter dixi me accepturum, si attulisset. Cicero lib. x. epist. ult. ad Atticum.

Franc. Fabrie. in Historia Cicer.

Cic. lib. 2. de ora.

Plaut. in fragm.

sime redità per testamenti de' suoi amici clienti, com'esso medesimo testimoniò nelle sue proprie pistole, e lo nota il medesimo Brummiero, tante volte di sopra lodato con l'autorità di Zasio, e di Forstero; avendo la legge Cincia avuto la sua osservanza, ed esecuzione solamente ne' clienti affatto mendici. Oltre che il medesimo Cicerone, quali prendendo à scherzo, e burlandosi della legge, quando scrisse ad Attico, che poteva ben' egli ricever' il legato de' libri Greci, e Latini, fattogli da Papirio Peto, disse, che Cincio glie l'avea permesso; alludendo a un'altro Cincio: mentre Marco Cincio Alimento, che fu Tribuno della Plebe negli anni 549. dall'edificazione di Roma non è verisimile, che vivesse, nè meno nel tempo, in cui nacque Cicerone, che fu nell'anno 647. e deesi credere, che ciò per ischerzo, e per la somiglianza de' nomi dicesse; come quando parlò del medesimo M. Cincio Alimento, per deriderlo, racconta, che lo chiamasse Cincio- lo Cajo Centone, perche aveva avuto molto à discaro la promulgazione della sudenta legge Cincia. *Cum C. Cento prodisset, & suis contumeliose. Quid fers Cinciole? quasisset ne emas,* inquit, *Cai, si uti velis;* e Plauto ponendola in tutta derisione disse

Neque muneralem legem, neque Lenoniam Rogata fuerit nec ne, floccid assimo.

Tutto ciò si comprova dall'essere stati in
tan-

tanto splendore, e dovizia tutti gli Oratori, ed Avvocati degli antichi tempi, che Platone gli appella nel Fedro βασιλικούς ἀνδρας *Domini Reali*, solendosi ad essi δωρεασθῆναι αἰς βασιλεῦσι, *fur doni siccome à Rè*; e parimente nel Cratilo gli chiama Eroi, che appresso il medesimo val tanto, quanto Semidei; essendo τὸ εἶπεῖν il dire, e'l favellare, di cui nacque la voce ἥρωας, nell'antica favella Attica significante il *Retore*: di modo che, ei medesimo soggiugne, *la progenie degli Oratori è una progenie Eroica*. S. Paolo gli appellò Principi di quel secolo; e lo confermano, quel luogo chiosando, Teodoreto, e S. Gio: Crisostomo; e non senza ragione si diede à creder Plinio quel, che egli aveva udito per fama da' predecessori, quando scrisse in una delle sue pistole: *Ante memoriam meam (maiores notu ita solebant dicere) ne nobilissimis quidem adolescentibus locus erat, ut dicerent apud Centumviros, nisi aliquo Consulari prodcente; tanta veneratione pulcherrimum opus celebrabatur*. Oltreacciò da' medesimi Imperadori furono chiamati *Viri clarissimi*, come si legge in molte pistole di Calsiodoro, e di Simmaco, e si osserva ancora negli antichi monumenti, ed iscrizioni per le lettere V.C. in essi scolpite, solito onore de' Prefetti Urbani. E gl'Imperadori Teodosio, e Valente appellarono l'ordine degli Avvocati *Sanctum, & necessarium officium, & Semi-*

1. Cor. 1.

epist. 14. lib. 11

*Novella de
postul. l. 3. & 5.
C. de Adv. Diversi
Judic.
l. sancimus, & l. a
quis de legatis. C.
de Adv. Div. Jud.*

narium dignitatum; tralasciando che datuti eran detti Togati; ed erano della più scelta nobiltà Patrizia, ò equestre quei Cittadini, che s'applicavano alla veneranda scienza della legge, ed al foro, come l'attesta Cicerone ne' libri degli ufficj. *Fori Primarios semper fuisse Viros*, ed altrove: *eximios, & amplissimos viros, & clarissimos homines, & Cives, & Princeps Civitatis jurisprudentiæ studio præfuisse*. E' il dottissimo Cino nella legge *Providendum Cod. de postulando* dice, che i Dottori si debbano estimare più nobili de' medesimi nobili di stirpe, e di origine. E' il Rè di Francia Luigi XII., il quale assistè ad una delle lezioni di Giasone gran Giureconsulto, essendo andato di persona con cinque Cardinali, e cento Grandi, à prenderlo fin dalla sua propria casa, e accompagnandolo fino alla scuola per udirlo, disse che in quei luoghi la dignità di tai Professori, era più grande di quella de' Regi; e discese dalla Cattedra pubblicamente abbracciollo, come rapporta Guido Panzirolo, e vien riferito in una scrittura di Camillo Tambro nostro celebre Giureconsulto, fatta per l'occasione, che fù ordinato à gli Avvocati, che fussero astretti à dar giuramento di non dar calunnie. E certamente appreso i Romani, tanto la cognizione, quanto l'interpretazione del diritto civile presso i Principi stessi

*Panzirol. de sa-
riis legum inter-
pret. lib. 2. c. 127.*

stessi si conservava : *Summo semper in honore fuit juris civilis cognitio , atque interpretatio , quam quidem ante hanc confusionem temporum in possessione sua Principes , cioè Senatus , retinuerunt* , sono parole del medesimo Cicerone . Nè altramente creder si dee , mentre l'autor del Dialogo de' chiari Oratori , attesta , che a' medesimi Oratori *datum erat jus potentissimum quemque vexandi , atque ipsa inimicitiarum gloria ; cum se plurimi disertorum ne quidem à Scipione , aut à Sylla , aut à Gn. Pompejo abstinuerint* . Ed acciò che io venga alle cose maggiori , dirò con Tullio stesso , qual'altro potè gli huomini , i quali da prima dispersi erravano , insieme unire , o trargli da boschi , e alla vita mansueta , e civile ridurgli , e formarne da principio le Città , con insegnar loro le leggi , gli ordini , ed i modi di vivere riposato , e tranquillo , fuor che un perfetto Oratore ? qual'altro farebbe stato mai atto ad assicurare il ben de' privati , e la conservazione de' domini ? Quindi non senza ragione da' Romani furon poi nomati *Patroni* : il qual nome differisce solamente dagli Avvocati , perche , come lo manifesta Alconio Pediano : *qui defendit alium in judicio , aut Patronus dicitur , si orator est , aut Advocatus , si aut jus suggerit , aut praesentiam suam commodat amico* ; e' l medesimo palesa Ulpiano . Imperoche fu un tempo , tanto in Grecia ,

Cic. de Oratore.
lib. 2.

Alcon. Pedian. in
Cicer. divinat.

l. 1. §. Advocatus
D. de extraord.
cognit.

*Quintilia. Instit.
orat. lib. 3. c. 8.*

Cic. pro Quint.

Dio Cass. li. 46.

Cic. in Bruto

cia, quanto in Roma frequente il costume, che altri scrivesse le orazioni, ed altri le recitasse, e tutte quelle, che si veggono di Lisia, furono recitate da Iscrate, fuori che quella fatta per Socrate, che non se ne volle servire. Molte ancora di quelle d'Isocrate da altri furon dette, come rapporta Cicerone, e moltissime del medesimo Cicerone non mai da esso furono profferite, secondo Dionne: e soleano ancora non uno, ma più, e diversi Oratori, ed Avvocati, secondo la gravità, e condizione della causa assistere, od all'Attore, od al Reo, ancorche uno solamente parlasse, come a Balbo assistarono Crasso, Pompeo, e Cicerone; e i medesimi Cicerone, e Crasso à Celio, e Cicerone stesso, ed Ortensio à Silla, ed à Flacco; come Ortensio, e Crasso spesso à Murena. Il nome di *Patroni*, venne prima dal ricevere in protezione gli aderenti, che chiamavansi clienti, i quali erano non men favoriti, che difesi nelle lor cause dagl' istessi Patroni nel foro, *Et ambo inter se sanctissimo quodam necessitudinis vinculo adstringebantur*; non potendosi l'un l'altro accusare, nè contro far testimonianza, nè infra nemici annoverarsi, scambievoli essendo fra essi l'osservanza, e la gratitudine, e la temperanza; in modo, che solamente nella virtù, non altrimenti nella fortuna il sommo bene, ed ogni felicità riponevano.

Eque-

E questa è la cagione, per la quale gli antichi Imperadori ugualmente stimavano tanto la prodezza de' soldati, quanto la facondia de' gli Oratori, costituendo loro pari, e simili dignità: onde Temistio in una delle sue orazioni, di Valentiniano discorrendo, dice:

Quis tanta premia proposuit, quis eloquentiae laude celebres, Et illustres virtute bellica duces parem ad dignitatis gradum eiecit: nè

Themist. orat. 19.

cioè dee recarci maraviglia; poichè molti di loro si pregiavano formamente dello studio dell'eloquenza. Tacerò di Epaminonda, e di Pericle, fra i Greci due fulmini della guerra, e della pace, e dirò, come fra i Romani quel perpetuo Dittatore Giulio Cesare, da cui ebbe l'origine la più gran Monarchia, applicossi, non meno, che all'armi, all'arte oratoria: e così ancora Ottaviano, che lo seguì immantinente, il quale ancor giovanetto ebbe in protezione, e difese clienti, per quanto ne accenna Svetonio. Germanico, dopo tornato dall'esercito di dedì al declamare; e Vespasiano aringò nel foro. Parimente Ruilio, Crasso, Antonio, Filippo, Scipione, Lelio, Sergio Galba, Scauro, e molti altri di rinomato grido furono Oratori, e Celio Sabino, Scevola, Celso, Neratio Prisco, Terentio, Clemente, e simili Consoli di Roma, come di Romani Prefetti Simmaco, e Pegaso, ed altri Prefetti del Pretorio; e Papiniano, Procolo, Ulpio Marcello, e molti Censori; e ne' tempi più bassi,

ed

*Sveton. in vita
Jul. Caesaris
Ottaviani, Vespasiani,
et Germanici.
Cicer. lib. de Ora-
tore.*

Ammian. lib. 30.

*Pietro Blefensi.
ms. cronico.*

ed à noi più vicini Riccardo Rè d'Inghilterra perorò cause in Parigi, come narrano gl'Istorici.

Ma per quel, che riguarda gli Avvocati del nostro Foro Napoletano, egli abbisogna confessare il vero, che, se gli antichi Oratori Greci, e Romani potessero venire ad ascoltarli, e à riconoscere trasferita, e ravvivata in loro l'istessa facondia, di cui eglino andavano sì fastosi, ed alteri; oh quanto sarebbe grande il lor giubilo. Egli non accadarebbe mica quello, che avvenne ad Apollonio, quando udì declamare Cicerone in lingua Attica in Atene, e pianse, conoscendo, che tutto il pregio di quell'eloquentissima favella avesse fatto passaggio a' Romani, perocchè, non essendo l'invidia, e l'emulazione affetti, che possano regnar ne' difetti, ora gli riputerebbero non già competitori, ma carissimi eredi d'una tanta gloria. Io dirò solamente con Luciano, in adducendo semplicemente le sue parole trasportate nel latino idioma: *Quanto justius vos compariri Prometheus poenatis, qui in ea iis agendis celebres estis, cum veritate certamen instituentes? una sine, atque animata sunt opera vestra: Et per Jovem etiam calor coram ignitus est*: le quali parole, avvegnachè a moltissimi de' nostri Avvocati giustamente possano adattarsi, in ispezial maniera però, e to, che gli altri non me ne sapran male) son

Lucian. in Dia-logo Prometheus et in verbis.

lib. 1. epist. 20.

quante è stata nel procinto di farsi ; io non penso che possa essermi sinistro giudice . Ciascuno dovrà confessare , non aver io tralasciato ragione veruna , ardita che fosse , *alioqui pravaricatio esset transire dicenda* , al dir di Plinio ; nè d'esser mai stato colle mani a cintola , occupato tutto giorno à riparar la piena di tanti , e tanti Avvocati , e di altre persone illustri per nascita , e per dignità speziose , che alla volontà , e al desiderio del Sig. Duca di Parete aderivano . Egli è palese (quando nò s'abbia a trattare con Personaggio così discreto , qual'è il Sig. Duca di Parete , e così rassegnato al dovere) in quanta indignazione , e in quanto pericolo s'incorra da chi vuol difendere una causa , contro qualche Ministro Regio ; con qual' animo titubante ciò si faccia , per la venerazione , e rispetto , che gli si deve , e molto più per lo bisogno , che se ne hà nell'occorrenze così proprie , come di altri clienti , e quindi è che difficilmente trovassi Avvocato , il quale assumer voglia il patrocinio d'una causa contro tal sorta di Personaggi , sicchè vi si suole interporre l'ordine , e l'autorità del Principe ; quando l'essere ordinario Avvocato d'un cliente , e'l gran zelo , ed affetto verso il medesimo a ciò fare no'l consigliassero . E queste sono l'occasioni rare , e difficili , che non possono esser migliori per la speranza del premio , nè peggiori per la temenza del danno : *quæ enim leg-*

leggesi appo Cicerone, *rara, & ardua sunt ea ex pramio pulchra, & jucunda hominibus videri*, ed appresso Tito Livio: *cò impendi laborem, & periculum, unde honor, & emolumentum speretur.*

De invent. lib. 2.

Decad. 1. lib. 4.

I punti legali, e' l modo, col quale appaiono considerati, e distesi, altrimenti conoscere non si possono, se non colla lettura di essi, e voler qui narrarli, d' esaminarli di nuovo, sarebbe lo stesso, che τὸ πρᾶχθέν πᾶρτεν.

E che la causa poi fosse di molto momento, manifestamente si vede, per essere di duc. 68. m.: imperocchè il suddetto D. Diego fece una donazione di duc. 60. m. al Sig. Duca, e un'altra di duc. 8. m. al Sig. Marchese Strozzi: e poi la rievocò, e ne dispose, come di sua roba a beneficio di molte persone, e personaggi, per molestare col numero, e colla qualità de' litigatori i detti Signori Strozzi; E col mio consiglio, e coll'opera mia furono smorzate, ed estinte molte liti, se non la causa; perocchè persuasi a cedere, siccome cederono alle loro istanze, i Reverendi Padri di San Domenico di Soriano di questa Città per la pretensione di duc. 53. m. e cento; la Signora D. Maria Chiros legataria di ducati mille, e cinquecento, per esser intervenuta nello strumento, che si stipulò co i medesimi venerabili Religiosi; il Sig. D. Camillo Caravita, legatario di annui ducati cento cin-

S 2 quan-

Ep. 15. lib. 1.

quanta , che fece simile dichiarazione , per la quale n'ebbi già il premio , e le grazie da' suddetti Signori Strozzi ; la Reverenda Fabbrica di Roma , interessata in quantità considerabile fu parimente quietata per soli ducati trecento a titolo di limosina. In somma feci dal mio canto tutte le parti , che la mia mente potè suggerirmi , e mi si convenivano per l'assenza de' Signori clienti ; la quale spesso suol'essere cagione di gravissimi pregiudizj , e di detrimento alle sostanze de' forestieri ; ond'ebbe a dir Cassiodoro *Per via sunt semper injuriis facultates absentium* In qual maniera mi adoperassi non men da principale accorto , che da Avvocato , e difensore vigilantissimo , particolarmente si riconobbe , allora , quando il suddetto Signore D. Diego non potendo far più capitale pacifico , e quieto , come per prima avea fatto degli annui duc. 2100. che gli furon promessi da detti Signori Strozzi per tutto il tempo , che fosse vivuto ; e stando perciò molto adirato , ed istizzato , non meno contro detti Signori , per la lite promossa di derogazione di questo vitalizio , e per l'osservanza della donazione di duc. 60. m. , che in fatti in nulla riducevasi , come erasi preveduto , si mosse a far quella sua ultima disperata , e livida disposizione , che poi fu cagione di tanti litigi ; e guai di me , se come avrebbe voluto , avesse altresì potuto nuocer-

cermi: siccome tentato avea altre volte con ingiusto furore, eccitato solamente dall'avermi sempre sperimentato saldo, e costante nel proteggere gl'interessi di detti Signori: e ciò fù allora principalmente, quando avendo io in una sua mortale infermità fatto assistere un Giudice, scrivani, e birri con necessaria attenzione, ma da esso tenuta per villano rigore, alla custodia de' suoi mobili, i quali parimente eran compresi nell'accennata donazione, ed in atto si andavano sgombrando da più pretensori della sua eredità; egli restitutosi alla sanità di prima, non lasciò con sottili, ed ingegnose macchinazioni di sfogare il suo sdegno, tentando presso il Signor V. Rè di quel tempo la mia proscrizione a titolo di esilio; e forse avrebbe avuto effetto il suo malvagio desiderio, se la somma bontà, e virtù del Sig. Presidente del S. Consiglio stato sempre amorevolissimo degli animi nobili, e di chi virtuosamente procede, non avesse riparato questa piena con l'argine della sua giustizia, e con quei sensi di benignissima protezione, colla quale hà in ogni tempo decorata la mia ossequiosa osservanza: ancorche per la mia innocenza lieto io ne stassi; sapendo ancora quel che si legge in Cicerone nell'orazione, che fece per se stesso: *exilium calamitatis nomen est, non turpitudinis.*

Cicero in Oratione pro domo sua.

Taccio di altre dissensioni, avvenutemi co' figliuo-

figliuoli del già Carlo d'Amato, loro Avvocato, ed Agente per la soddisfazione, così degli annui ducati 105. come degli annui ducati 60. per gli capitali costituiti di due onorarj, che prontamente si pagano; imperocchè mi vidi fra gli odj, e le inimicizie del Sig. Niccolò d'Amato, che di poi, per le parole Regie, meco rimase con la primiera familiarità: come di simili avvenimenti, cagionati dal mio zelo, e dal difetto di persona più potente, che avesse potuto meco assistere; anzi più per maggior soddisfazione de' Signori Strozzi, che per miglior condotta delle liti, e delle loro faccende; quindi potrei dir con Cicerone: *me defensore calamitatum suarum: me ultorem injuriarum: me cognitorem juris sui: me actorem causae totius esse, voluerunt.*

*Idem Divinat.
contra Verrem.*

Venuto dipoi in Napoli il Sig. Duca nel 1679. e dimorando meco per quattro mesi sotto un medesimo tetto, dove dal Signor Pier'Andrea Andreini gli fu conceduto luogo nel proprio palagio; passava l'occhio talora sù lo stato de' suoi interessi con l'assistenza del Sig. Francesco-Maria Bellini, suo Agente in Firenze, per tal'affare seco stesso condotto. Gli diedi io stretta ragione di duc. 3323.2.13¹, che in trè anni eran per le mie mani passati, come saldata l'avea degli altri duc. 7254.4.4. che per altri anni quattro pervenuti erano presso di me da tutte le sue entrate; ma quan-

quando mi credea di vederlo meco con maggior familiarità , e confidenza , mi accorsi , certamente del contrario , e che in fatti egli stesso riputasse , in tal maniera da alcuna persona persuaso , che l'abbassamento de' fiscali sopra la sua terra di Bagnuoli , comperati da me , fosse nato dallo avergli io pagati a 37. , e non a 47 per cento , come ne gli avearecato le notizie . Nulladimeno dappoiche furono adoperate le debite diligenze , per venire a capo della cosa , con evidenza conobbe egli la verità del fatto nella dichiarazione presentata nel Regal Patrimonio dal Signor Andreini , che venduti gli aveva a 47. per cento , e ne rimase in appresso pienissimamente soddisfatto , quando egli ottenne dalla Regia Camera la refezione al sudetto valore , cioè di 47. per cento ; ed in ciò non posso certamente non confessare non men la bontà , che l'avvedutezza del Signor Bellini , che mostrò nel conoscer la mia innocenza . Quindi più chiaramente compresi , che'l motivo di sua venuta fusse nato dal sudetto sospetto , e da quella vana gelosia , che avea : e m'increbbe molto di questo suo inutil viaggio ; e vie più , che altri per astio , e per livore avesse mosso queste , ed altre più gagliarde turbolenze , che spente in vero furono , ed affatto svanite con la sua presenza : essendo stato costretto di sgannarsi da tutte quelle false credenze , nelle quali egli era ,
e di

e di sgannare eziandio altri , che gli avean fischiato all'orecchio queste, e simili menzogne .

Per così fatte cagioni , dappoiche ebbi ottenuto ampissima quietanza , rinunziai incontanente l'agenzia: risoluzione , che come inaspettata , non volle egli accettare ; ma di bel nuovo mi strinse con preghiere a continuar col medesimo carattere di Agente , e di Avvocato . Acconsentii , ma con la condizione , che altri avesse avuta la cura del registro delle sue entrate , non potendo io esser soggetto un'altra volta à un simil pericolo di sospensione : A quest' effetto egli destinò i Signori Fratelli Alessandro , e Guidetto Guidetti Negozianti Fiorentini , a' quali fù dato il libro dell'entrate , per notarsi ivi le polizze dell'esazione , che lo medesimo girar dovea a' sudetti Signori Guidetti ; rimanendo ancora presso di me la primiera facultà ; e'n tal maniera si continuò infino al 1682. : Indi furon da me a dirittura sostituiti , per tor via tanti aggiramenti ; e volli , che mi rimanesse solamente la soprintendenza di essi . Ma nel ritorno del Signor Bellini in Napoli nel passato mese di Dicembre , stimai conveniente , ancora sciormi di questa : laonde con mio sommo piacere furono principalmente costituiti procuratori il detto Alessandro Guidetti , e'l Signor Francesco Maria Gondi , suo compagno nel negozio ; il perche io diedi primieramente i conti

conti dal 1679. infino al presente , ed avendogli egli attentamente osservati , gli ridusse dopo lo spazio di sei mesi , a quel bel modo , e pulitezza , ch'è propria del suo ingegno ; avendo prima riconosciuto tutti i bilanci , cavati à mie spese da' Banchi , ed ogni altro nome di debitore , e tutti altri effetti ; e mi consignò un foglio dell'introito , e un' altro dell' esito nobilmente diviso , e fatto più prezioso , per averlo accresciuto sino a duc. 4795. avendo posti in introito , ed in esito duc. 2. m. e più , quali doveano conteggiarsi con i sudetti Signori Guidetti , e Gondi ; ed in quelli io rimaneva debitore in ducati 138. per ultimo saldo posto in chiaro , e liquidato da esso Signor Bellini , come ne appare atto pubblico.

Ora venir dobbiamo alla quistione di alcuni grani , à me consignati per conto del Signor Duca Strozzi ; il valor de' quali importerà la vendita che di essi si farà , e per gli quali sono insorte tante zizanie , e cicalecci di maledicenze , di querele , e di accuse , come se fosse stato un'assegnamento di moggia più di millanta , e la mia fede dubbiosa à renderne il conto , buccinandosi prima , ed ora apertamente dicendosi , che per la negoziazione de' grani , che non furon più , che tumoli 1550. , dovea preceder l'avviso , o mandato espresso de' Signori Strozzi , e quello non essendovi stato , ecco certo il

sospetto della frode, ecco chiara la presunzione di una occulta rapina, o di segreto guadagno, pensato, e meditato da me sopra i grani; conghietture certamente gagliarde, considerate da Cicerone stesso contro Verre, per gli grani da esso malamente presi, quando fu Pretore nella Sicilia.

Ed ancorche sia difficile svellere le alte radici gettate da quei semi di malignità negli animi sospettosi de' Signori Strozzi; non ostante la speranza di qualunque passata mia operazione per lo corso di tanti anni, e che ora mi habbian forzato à presentar da me nel Sacro Consiglio, come hò fatto, e a mandare ancora alle stampe la nota de gli ultimi conti, approvati dal Sig. Bellini, sia bene nondimeno raccontar qui tutto il seguito intorno a' suddetti grani; acciochè meglio se ne soddisfaccia chiunque voglia: conciossieche ad ogni penna, per debil, che sia, agevol riesca il persuadere, che'l Sole sia un corpo lucido, e la conoscenza di una chiarissima verità renda ognuno ardito à manifestarla.

Sappiasi adunque, che nel mese di Dicembre del 1682. dal Signor Domenico Caputo per conto di un suo cliente furono a mè in nome del Signor Duca Strozzi assignati alcuni grani, quali dovendosi consignare nella marina di Cerchiara in Calayria, ove non approdano vili, se non ap-

appostatamente mandati , e non essendosi trovato sufficiente carico di altri grani , o di altra roba per una barca , che si averebbe dovuto per tal'effetto noleggiare (poichè , se mandata si fosse solamente per quelli , il prezzo del nolo averebbe superato quello de' grani) non poterono esser caricati nè mandati quell'anno.

Il medesimo Signor Domenico Caputo : huomo d'intera fede , e fra' primi avvocati di questi nostri Tribunali ragguardevole , vedendo , che l'assegnamento fattomi nel 1682. non ebbe l'esecuzione per difetto dell'imbarco ; e che si sarebbe incontrata la medesima difficoltà , se non si procurava il pieno della nave ; si adoperò , che'l Sig. D. Prospero Galeota , e'l Dottor Sig. Gennaro di Martino , a' quali , come a creditori del cliente stesso , intendea di far simile assegnamento ; si unisser meco , per la suddetta faccenda ; e per agevolarla , mi riuscì co'l Sig. Gennaro , d'indurre il Sig. Andrea Vernassa , mio figliastro , a comperarsi , così il grano del Sig. D. Prospero , come quello del suddetto Sig. Gennaro , à un carlino , e più meno , per ogni tumulo , di quello era stato loro assegnato dal Sig. Caputo ; e ciò per lo vantaggio , che suol trarne quel suo cliente assegnando la roba a maggior prezzo del proprio valore . E per tal causa furono stipulati gli strumenti dell'assegnamen-

to, e della vendita in presenza, ed in casa del detto Signor Caputi da Notar Antonio Cirillo, che stipulò ugualmente lo strumento a favore del detto Signor Duca a gli 8. di Dicembre 1683., ed obbligai il Signor Vernassa, che'n mio riguardo si contentasse di far caricare i detti grani, spettanti al Sig. Duca, che non volea io vendere, nè fare per essi contratto veruno, e che come suoi proprj gli vendesse con gli altri da esso comperati; già che non potevano separarsi con altro imbarco, ò negoziazione.

Stando il Sig. Marchese Strozzi sul primo avviso, che io gli avea dato dell' assegnamento ricevuto de' grani, sin dal mese di Dicembre dell'anno 1682. (e tengo sue lettere, in cui mi rende le grazie di tal credito recuperato) e sembrandogli poi strano, che la detta consegna cotanto indugiasse; m'immagino che tra i primi avvertimenti, dati al Sig. Bellini nella sua partenza da Roma fusse stato quello de' grani; mentre essendo egli appena venuto in Napoli nel fine del mese di Dicembre del 1683. pochi giorni dopo, che fù fatto il secondo assegnamento dal Signor Caputi; fra le prime scosse del sindacato, e tra le prime agitazioni de' suoi pensieri dubbiosi, e costumati a' sospetti m'interrogò de' grani; a cui schiettamente risposi, che sino allora non avea ricevuto, che la scrittura dell'as-

signa-

signamento; però che, seguendo l'effetto, come sperava, non desiderava, che altri avesse parte nella diligenza, e nella gloria di avere recuperato un credito in miglior condizione, e quantità di quello, che si era sperato, e avuto per lo passato da un debitore di difficile esazione; e che non mi era a grado, che si avesse a dire, che colla sua venuta se n'era ottenuta l'esecuzione: E'l Signor Bellini, che non potrà, come non saprà negarlo, applaudendo a questo mio onesto, e giusto desiderio mi diede con la lode il consenso.

Ma come che la barca destinata per lo caricamento de' grani, non compariva, trattenuta, sì per lo mal tempo nell'andare, come per la dimora inutile fatta nella detta marina di Cerchiara, ove non trovò le cose pronte, e più nel ritorno, perche non comparve se non la sera de' 26. di Maggio; per tali cagioni dico crescevano giornalmente i timori, e i dubbj, faccendosi molte pratiche, mandandosi lettere in Cerchiara, investigandosi nelle marine ogni battello, parlandosi al Signor Caputi, che novella ne tenesse, cavandosi la copia dello strumento dell'assignamento fattomi; e finalmente un giorno scoppiando tutti quei fantasmi, che concepti avea, mi disse il Signor Bellini, che questo indugio della barca gli pareva stranissimo, e che atten-

delli

Tac. lib. 13. Ann.
6.42.

D. Bernard. in
cantic. ferm. 85.

deffi in tanto a consignarli , o'l grano , o'l prezzo del medesimo , e ciò con parole , e tratti non molto civili , ed umani . Ed io , contentandomi per allora esser riputato anzi colpevole , che difensore di una cosa , che da se stessa avea da risplendere , *quique me nocentem videri , quàm supplicem mallet* , gli offerfi i danari per conto de' grani , ancorche per allora non consignati , se gli voleva , e mentre ineco stesso diceva : *nihil hac luce clarius , nihil hoc gloriosius testimonio , cum veritas in mente fulget , Et mens in veritate se videt* , ecco , che subitamente avvedutosi del suo errore , me ne dimandò umilissimo perdono , e replicò ancora questo ufficio per mezzo del Signor Domenico Ronchi , che me ne recò in suo nome le discolpe , e le scuse maggiori , che dir si possano : e mostrandosi allora , e per qualche tempo alquanto persuaso , mi mandò un bullettino in un pezzuol di carta , che da me molto ben si conserva , in esso dicendo , che facessi quella dichiarazione , che mi pareva per gli suddetti grani ; e me ne fe fare anche la dimanda per Notar' Antonio Cirillo : La feci io per man del medesimo , e fu notificata a' Signori Bellini , e Guidetti il giorno seguente dell'arrivo della detta barca ne' nostri mari ; Quivi oltre all'averه asserito , che i grani spettavano al Signor Duca Strozzi , soggiunsi , che erano desti-

destinati per fuora Regno, e per regola migliore di negozio, dirizzati a Genova, e come, che quei mari stavano turbati da legni nimici, dovessero dichiarar, se gli volevano per Livorno. Ed ecco nuove calunnie in campo, susurrandosi, ch'io faceva la dichiarazione suddetta, allora quando vi era il pericolo di essere predati i grani da' Francesi, e per risolverla ad un tratto, dirò solo, che nella dichiarazione medesima apparisce, che n'era preceduta l'assicurazione, e che si potevano mandare a Livorno luogo più sicuro, e vicino a Firenze loro patria, ò in altro luogo fuori Regno, se l'avesser voluto: che nella sostituzione della procura, che feci a' Signori Guidetti, e Gondi nel 1682. con consenso del Signor Duca Strozzi (di cui in tal materia tengo due lettere) mi fù riserbata la facoltà per detto nome di debitore, ed apparisce dalla medesima procura di sostituzione, riserbatemi per essa le partite dipendenti dal Sig. Duca dell'Acerenza, e mi rimase la soprintendenza, e non altrimenti di uno atto da me prima trattato; e che si doveano stimare bene incamminati i grani, quando con quella nave vi era il maggiore interesse del Signor Vernassa, per gli altri grani di maggior quantità da lui comperati.

Ma giacchè i grani son giunti a salvamento a Genova, ove si stanno vendendo; à che

à che più temere di perderne il prezzo? quando i Signori Strozzi tengon me obbligato con lo strumento dell'allignamento ricevuto, e con le lettere, che ne hò scritto, e con la dichiarazione, che ne hò fatto? Nè resta quì il timore; passa più oltre, e crescerà sempre più fino a tanto, che non vedranno pervenuti nelle lor mani i danari, ed avutisi, pur l'altro rimarrà, che poteasi da quelli cavare maggior guadagno ò dalla diligenza de' Signori Guidetti, e Gondi, o dall'accuratezza del Signor Tommaso Breglia, gli uni Procuratori a gli averi, e l'altro alle liti da me substituiti desiderosissimi di negoziargli essi con miglior giovamento de' Signori Principali; perche gli avrebbon tragittati forse i Signori Guidetti, e Gondi all'Isola Orcadi, ovvero alla Taprobana, e'l Signor Breglia a Vico sua patria, sicom'egli mi disse, volerli ivi mercantare.

Resta dunque; che i Signori Strozzi a seconda di tante informazioni, e di altre diligenze, ricevano, e facciano l'altre maggiori con persone affatto disappassionate, ed esaminato bene se vi potea esser miglior pratica di quella usata dal Signor Andrea Vernassa, quando si trattava di fare spaccio di grani di pessima qualità, ed attivamente a fabbricarne biscotti, ed in quantità molto tenue, mentre, nè meno seguì
la

la consegna intera, secondo il contratto, e meglio potranno soddisfarli, e credere à loro amici, e scrivere per la notizia della qualità de' grani, e del vero prezzo, per cui furon venduti da Giovan-Maria Cambiasi, negoziante in Genova; tutto che verranno gli attestati pubblici, per la chiarezza del fatto, e con essa i danari per pagarli a' suddetti Signori Strozzi infino à Roma.

Or questi sono i conti, e i grani, che tanta gelosia han recato al mio Sig. Duca, e tanto hanno stomacato il mio Sig. Marchese suo figliuolo. Questi dico, sono i grani, per gli quali son nate tante cavillazioni, e susurri, tante querele, ed eccezioni: questi sono i grani, de' quali si richiedea il conto prima della consegna, e si ricercava il prezzo prima della vendita, e forsi prima tornato il Sig. Bellini a Firenze, che pervenuti in Genova i grani: questi i grani, di cui i Signori Strozzi ebber contezza anzi, che si trattasse di averli, anzi che si allegnasse, anzi che si venisse all' adempimento, grani, di cui fu fatta la dichiarazione solennemente a richiesta del Signor Bellini, che colle minuzie del suo libro mastro, e colle sottiliezze de' suoi zeri, ed abbachi squartati pretende agguagliarli a Teone, ed a Diosfante nell'algorismo, & ad Agusto nell'ortografia, che per il solo error d'una lettera privò il suo legato della ca-

rica Consolare, e mandogli avanti il tempo il successore) come se ogni lettera importasse una di quelle ricche Badie di Carlo Magno: Dio buono! quando da me sono stati recuperati i suddetti grani, e fatto vivo questo credito, e mantenuto fin'ora dalla mia diligenza: quando con ogni accuratezza sono stati a mia richiesta negoziati dal Sig. Vernassa per non potersi disunire dall'altre consegne, fatte a gli altri creditori, e quando io doveva esiggere quella lode, che approvò dovermisi il Signor Bellini medesimo, e dovrebbero darmi i Signori Strozzi: sono uscite tante lettere contro di me, che pajono tante Verrine declamazioni, quando io non son Verte negoziatore, nè frodatore de' grani, nè per tal quistione frumentaria hò bisogno, che Ortenso mi difenda, ancorche avessi cento, e mille Ciceroni, che mi accusassero: Scrivava ancor Lisia contro i Dardanarii, non son'io incettatore, nè rivendugliolo de' grani: propongansi pur tanti, e tanti, sieno argomenti, ò sofismi, apparirà non per tanto l'astuzia di Ullisse, e l'innocenza di Palamede, reo solo per aver trasmesso fedelmente i grani dalla Tracia, che non ottenuti prima da Ullisse, imprese questi per astio a figurar lettere di Priamo per indurlo in sospeto di tradigione, Io son sicuro di non aver fallato, e che non sono io Pretore, nè sian
ne

Lys. orat. xi.

ne' tempi dell'antico costume, che preten-
der volassi il frumento onorario, come han-
no scritto questi Signori, che credeano da
me trattenuto il frumento, o'l prezzo di
esso per causa dell'onorario domandato;
quando io non pretendo l'onorario in fru-
mento, o'l frumento per onorario, nè per
l'onorario ritenermi il frumento, per non
cader nella nota, che in simil materia bia-
sima Cicerone. *Qui modus tibi fuit fru-*
menti estimandi? qui honorarii? siquidem po-
testas, & metum extortum honorarium nomi-
nare. Ma bensì hò domandato l'onorario
all'armist dal Pretore, come ne hò fatto
visita nel Sacro Consiglio, con quella
remissione d'animo, e quella modestia, che
debbo a me stesso, ed a' detti Signori Stroz-
zi; a' quali non lascerò di ricordare (se vo-
gliono, senza più dissimulare, liberarsi dal
carico ingiustamente imputatomi per gli
addetti grani, da me non venduti, non
negoziati, non veduti, nè tocco il lor prez-
zo) quello, che avvertì Seneca. *Non est*
levis, à cognito, & damnato errore disce-
dere; & ingenuè fatendum est: Aliud puta-
vi, deceptus sum. Hec vero superba stul-
titiæ perseverantia est: Quod semel dixi,
qualecumque est, sicum ratumque sit.

Cicero in Orat. in
L. Pison.

Seneca de Benef.
c. 3, lib. 4

Nè punto ancora hà luogo l'altro cari-
co impostomi, ed a mancamento non lie-
ve ascrittomi, cioè la dimora del rendimen-

to di questi ultimi contarelli; poichè, oltre ad alcune particelle di esso primamente mandate, sopra le quali inforsero più dubbj, che partite; condannandosi l'oscurità dell'introito, cagionato dalla confusione dell'altro, fatto da' Signori Guidetti, che non registrarono il tenore delle polizze, ma solamente le somme in esse contenute, contro la forma stabilita, quando furono eletti, e per cui fù lasciato in lor potere il libro: difetto, che fù ben dal Signor Alessandro esplicito al Signor suo fratello, e dal Signore Bellinia me, per iscusare amendue: di più si è poi riconosciuto, che non istava nelle mie mani somma rilevante, ma tenue, e vile; e che un giusto timore mi tratteneva a non sentire nuovi rimprocci sopra una cosa, di cui ad altri s'aveva porla in ordine di scrittura.

Che che sia, mi è convenuto soffrire ogni querela, e doglienza per affari ancora di piccol momento; perchè siccome l'uomo da i bruti si distingue per la ragione, così l'un uomo dall'altro per la costanza: quella medesima, che mi farà serbar perpetuo l'affetto, e la gratitudine a' Signori Strozzi, ancorche per essi abbia sofferto sdegni, ed ingratitudini: e certo non ho fin' oggi conosciuto, nè praticato Aversario maggiore, che 'l beneficio da me fatto altrui; nè più principale mia nimica in tutte le mie
opt-

operazioni, che la propria ingenuità, ed innocenza; colla quale io liberamente, e senza ostentazione veruna hò proceduto, senza mai a costo di tante sperienze ellermi saputo approfittare dell' avvertimento, rapportato da Cicerone, che come divino lo commendò alla posterità, e che dee conservarsi impresso ne' cuori degli huomini

Vigilandum est semper: multae insidiae sunt bonis. Pro Plancio

Ad ogni modo sarei stato crudele a me stesso, se, confidando nella propria coscienza, e sprezzando le ciarle, come hò fatto infino ad ora, avessi questa volta ancora posto in non conto la fama, senza illustrare la verità del fatto, e particolarmente quella de' gravi; per gli quali sono uolte dalla vista dell'altrui maligno animo tante maledicenze, e bugie al qual proposito mi rammenta quel che disse Marco Tullio, pe' l suo Plancio: *Nonnulli etiam nostri iniqui, multi communes obreſtatores, atque omnium invidi multo finxerunt. Nihil est autem tam volucris, quam maledictum: nihil facilius emittitur, ut lenius excipitur, nihil latius dissipatur, appoſiti equali tanto pensius est benefactum, quam malum factum.*

E da Cicerone, d' qualunque altro ci si fusse l'Autor de' diffici morali, è detto

Quantum proſoras ante omnia timere, Unum praeſcripto tibi plus nomen eſſe timendum.

Il che fù poi elegantemente portato in Greco
*Εἰ φρεσὶ σήσιν ἄρρητὰ τὰ θηρία πάντα φοβεῖσθαι,
 Τρεῖσσαι ἐν' ἀνθρώπων καὶ λομαὶ περιώσια πάντων*

Avendo io avuto l'infortunio di aver praticato un' Uomo, che hà avuto parte in questo negozio, il qual, dopo avergli io fatti molti beneficij, *duas res sanctissimas violavit, amicitiam, & fidem: quæ turpis culpa est* disse Cicerone, e di costui ne lasciò questo motto di Dante un savissimo Uomo, e
 / Consigliere

Non ragionar di lui, ma guarda, e passa.

Io adunque son quell'huomo, che senza alcuna nota di ~~rescoteana~~, o di militanteria, e senza, che abbia tocco altri particolari di altre liti, o di altri affari, sin qui o bene, o male, per quanto è stato lecito alla mia debolezza trattarli, e difesi; sono stato finalmente costretto a cercar premio delle mie mal gradite fatiche, e a difender me stesso da' Signori Strozzi, scrivendo, non saprei dire, se meglio, o peggio, di quando ogni mia industria, e talento adoperava in lor servizio, ed utilità. Quell'io medesimo, che holli patrocinati per lo spazio di tempo, per cui potrei dire

Tenem' Amor' anni ventuno ardendo

Lieto nel foco

che son stati i migliori, ed i più floridi, dirò meglio, i peggiori, e i più spinosi, e molelli della mia gioventù, in tollerare
 tan-

tante fatiche , tante vigilie , tanti rancori , tante nimicizie , sdegni , doglienze , rabbie , indignazioni , censure , timori , gelosie , sospetti , dispreggi , diffidanze , emulazioni , invidie , ingratitudini , viaggi , e pericoli di esilio , anzi di morte ; che tutti consacro ad un'inganno ; fingendo ora a me stesso di non averli sofferti , o come non conosciuto , o come atti , infra tanti altri , già spenti della morta mia vita passata ; e valendomene solamente per documento in avvenire . Laonde mi rivolgo a Voi Amplissimi Senatori , e vi supplico , che se stimaste , come stimar dovete , che l'ingiustizia , e l'ingratitudine con egual passo camminino ; facciate ragione , che questa ingiustizia , e questa ingratitudine usatemi da' Signori Strozzi , come opposte , e ripugnanti ad ogni legge divina , ed umana non restido senza vendetta ; col minor danno di detti Signori , e col menomo premio , che voi giudicherete dovermi , quale assolutamente rimesso al loro arbitrio , e libera volontà ; perchè a me qualsivia quantità , che risolverete , sarà bastevole , non che sovrabbondante , per formarne un monumento nella mia Biblioteca , e serbar qui- vi questa scrittura per memoria al mondo , ed alla posterità , che io dopo tanti anni sia rimasto creditore di gratitudine , più che di danajo di questi Signori , il quale in
cia-

ciascheduna delle mie azioni hò sempre dispregiato, come ben si vede dal mio modo di vivere, ch'è a tutti palese; giacchè qualunque altra somma, vantaggiosa che fosse, non sarebbe, nè mai potrebbe esser corrispondente, ed uguale al premio dovutomi, per le ragioni di sopra addotte; Solamente ricordo a voi, savissimi Giudici, che se mai simil cas'occorresse ad alcuno di questi altri Signori Avvocati, a' quali io tanto debbo, e molto cedo ancora; vi sia a cuore quello stesso, ch'ebbe a dire Libanio Sostista a' Senatori di Antiochia in raccomandazione di quei Professori dell'eloquenza, a ciaschedun de' quali pure si concedeva un potere per onesto mantenimento. *At quando ille ad victum libero homini congruum pradium accepit, non per Joem doctrinae primum hoc erat. Parvi certe sapientiam aestimassetis: quae digna utique est (ut ego quidem assevero) corona, & praedicatione, & aere status, & opibus, quotquot terra continentur.* E ciò per l'unica, e vera cagione di esser la virtù solamente prezzo a se stessa; che come annodata a gli animi nostri, ella è divina, ed immortale, e non può con cosa frale, e caduca ricompensarsi: Laonde il Presidente de Thou, dopo avere udito orare due Avvocati, proruppe con voci magnifiche, e gravi: *Diano pur quanto possono i Principi*

*Liban. Scephist.
ad Antiochenos*

pi à loro Avvocati, non mai potrà pareggiar la minima parte della ricompensa, che la loro diligenza, e sapere meritano, pareole che furono addotte dagli Avvocati di Parigi in loro favore, allorché Arrigo IV. volle moderare gli onorarj, soggiugnendo *non poterfi regolare ò diffinire ad un certo stabilimento la fatica d'un' Avvocato, la scienza delle leggi non potendosi misurare à prezzo d'argento*, onde il Rè avendo ordinato, che rinunziassero l'Avvocheria coloro, che non volessero con tal moderazione adoperarla, nel dì seguente à due à due infino à 307. deposero in Cancellaria le *Chaperon*, perciò il Rè vedendo sprovveduta la Francia de' Professori d'arte sì bella e necessaria, rivocò tosto gli editti, e pregogli insieme, che continuassero il primiero patrocinio delle cause, ricordandosi forse dell' esempio di Alessandro Severo, che un tempo in Roma coprì del suo manto reale Ulpiano: ò forse mosso da quel nobil'atto di Dionigi, che servì di cocchiere per l'eloquenza à Platone, conducendolo nel suo carro reale per le pubbliche vie di Siracusa, come se guidasse il carro della luce, e portasse in trionfo il Sole.

Questo è quanto hò potuto stender frettolosamente in pochissimi giorni, e brevemente raccorre da i libri della mia Biblioteca in ore calde, e noiose, come son queste del

X

mese

Pietro Mattel
nell' Ist. di Francia
par. 3. lib. 5.
narr. n. nu. 12. con
i seguenti.

Ælian. lib. 4. de
varia hist. cap.
18.

mese di Luglio in proposta , e pruova dell'istanza , non altrimenti impropria , ma convenevole , e giusta per l'onorario del Patrocinio domandato nel preceduto mese di Giugno , ed in chiarezza di quanto è passato senza , che si tentasse nascostamente spiarsi da altri , acciocche , siccome *adificatus libris non relinquit locū injuriis*, così si sappia quanto sia vero , che *vir bonus praeferre debeat ne mentiatur; prudens ne mendacium dicat; alterum incidit in hominem probū, alterū non*. E si applaudisca in me la ragione , e' l' giubilo , col quale io rimanghi in non avere a trattare , e scrivere più per detti Signori Strozzi , a' quali sia questa l'ultima linea , *Et sit ultima patroni post longum tempus salutatio*.

Cassiodor. lib. 3.
epist. 11.
Aul. Gell. lib. 11.
cap. 11.

Siami lecito di aggiugner quì , che dappoi che uscì dal torchio questa scrittura , vedutasi appena , si avvidero i Signori Strozzi delle frodi altrui , e della mia innocenza ; e a' 28. di Agosto scrissero con replicate lettere , e strignenti , che'l Sig. Carlo Invitti co'l Sig. Giorgio Rigone , e non altri vedessero la faccenda de' grani , & ordinarono nel tempo stesso , che mi si fosse dato l'onorario:

A011468051

ERRORI

CORREZIONI

<i>Pag.</i> 7. v. 22.	conperat	comparat
<i>Pag.</i> 17. v. 6.	ἐναντίον	ἐναντίως
<i>Pag.</i> 22. v. 21.	animadveretur	animadverteretur
<i>Pag.</i> 52. v. 25.	mperatorem	Imperatorem
<i>Pag.</i> 77. v. 6.	gentilio	gentilitio
<i>Pag.</i> 88. v. 4.	commentatos	commentati
<i>Pag.</i> 112. v. 9.	meam ipsius	mei ipsius
<i>Pag.</i> 123. v. 22.	videtur	videtur cum
<i>Pag.</i> 45. v. 28.	ciò	cioè
<i>Pag.</i> 51. v. 28.	soavissimo	savjssimo
<i>Pag.</i> 95. v. 3.	lo furto	per lo furto
<i>Ibid.</i> v. 14.	stemtore	minore
<i>Pag.</i> 111. v. 18.	civem	cives
<i>Pag.</i> 126. v. 9.	Popolo	Popolo schernito







169

F

13

